This is a digital copy of a book that was preserved for generations on library shelves before it was carefully scanned by Google as part of a project to make the world's books discoverable online.

It has survived long enough for the copyright to expire and the book to enter the public domain. A public domain book is one that was never subject to copyright or whose legal copyright term has expired. Whether a book is in the public domain may vary country to country. Public domain books are our gateways to the past, representing a wealth of history, culture and knowledge that's often difficult to discover.

Marks, notations and other marginalia present in the original volume will appear in this file - a reminder of this book's long journey from the publisher to a library and finally to you.

Usage guidelines

Google is proud to partner with libraries to digitize public domain materials and make them widely accessible. Public domain books belong to the public and we are merely their custodians. Nevertheless, this work is expensive, so in order to keep providing this resource, we have taken steps to prevent abuse by commercial parties, including placing technical restrictions on automated querying.

We also ask that you:

+ *Make non-commercial use of the files* We designed Google Book Search for use by individuals, and we request that you use these files for personal, non-commercial purposes.

+ *Refrain from automated querying* Do not send automated queries of any sort to Google's system: If you are conducting research on machine translation, optical character recognition or other areas where access to a large amount of text is helpful, please contact us. We encourage the use of public domain materials for these purposes and may be able to help.

+ *Maintain attribution* The Google "watermark" you see on each file is essential for informing people about this project and helping them find additional materials through Google Book Search. Please do not remove it.

+ *Keep it legal* Whatever your use, remember that you are responsible for ensuring that what you are doing is legal. Do not assume that just because we believe a book is in the public domain for users in the United States, that the work is also in the public domain for users in other countries. Whether a book is still in copyright varies from country to country, and we can't offer guidance on whether any specific use of any specific book is allowed. Please do not assume that a book's appearance in Google Book Search means it can be used in any manner anywhere in the world. Copyright infringement liability can be quite severe.

About Google Book Search

Google's mission is to organize the world's information and to make it universally accessible and useful. Google Book Search helps readers discover the world's books while helping authors and publishers reach new audiences. You can search through the full text of this book on the web at `http://books.google.com/`

HL 10YB 2

A7
Lykoshin, A.S.
Voennoe sudoproizvodstvo

Bd. Nov. 1928

HARVARD LAW LIBRARY

Received July 18. 1922

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

А. С. Лыкошинъ

Экстра-Ординарный Профессоръ Александровской Военно-Юридической Академіи

Военное Судопроизводство

(КОНСПЕКТЪ ЛЕКЦІЙ)

Издалъ поручикъ Н. Фалѣевъ

С.-ПЕТЕРБУРГЪ

1900

Digitized by Google

Напечатано съ разрѣшенія Начальника Александровской В.-Юридической Академіи.

JUL 18 1922

Типографія Александра Якобсонъ Насл., Вас. Остр., 7-я линія, № 4.

Digitized by Google

Оглавленіе.

Введеніе . . . . . 1—20
Основныя начала военно-уголовнаго судопроизводства . . 5

Предметъ процесса . . . . . 21—91
1. Обвиненіе 21
2. Защита 44
3. Гражданскій искъ и гражданскій отвѣтъ 48
4. Доказательства въ уголовномъ процессѣ 52
5. Мѣры судебнаго принужденія 70
6. Судебное рѣшеніе, сроки и издержки процесса . . . 78

Движеніе процесса . . . . . 92—191
1. Предварительное изслѣдованіе 92
2. Преданіе суду 120
3. Приготовительныя къ суду распоряженія 129
4. Главное производство 136
5. Пересмотръ судебныхъ рѣшеній 162
6. Особые порядки военнаго судопроизводства 185
7. Исполненіе приговоровъ 188

Digitized by Google

Digitized by Google

Введеніе.

Понятіе военно-уголовнаго судопроизводства. Военный процессъ — порядокъ, установленный закономъ для разбора военно-уголовныхъ дѣлъ. Этотъ порядокъ долженъ быть, въ общемъ, аналогичнымъ съ порядкомъ, установленнымъ для разбора уголовныхъ дѣлъ вообще. Поэтому военный процессъ представляется рядомъ изъятій, установленныхъ изъ правилъ процесса общаго: а) съ цѣлью обезпеченія быстроты производства, б) съ цѣлью охраненія воинской дисциплины. Первая цѣль достигается: 1) сокращеніемъ сроковъ, 2) устраненіемъ въ нѣкоторыхъ случаяхъ обжалованія, 3) упрощеніемъ обрядовъ судопроизводства (преданіе суду начальствомъ, замѣна предварительнаго слѣдствія дознаніемъ). Вторая— 1) ограниченіемъ гласности (особенно въ печати), 2) устраненіемъ очныхъ ставокъ между нижними чинами и офицерами, 3) ограниченіемъ правъ защиты.

Система курса. Два главныхъ отдѣла: а) предметъ процесса—совокупность процессуальныхъ институтовъ, общихъ для всѣхъ ступеней судебнаго производства: вопросы объ обвиненіи и защитѣ, гражданскомъ искѣ и отвѣтѣ, ученіе о доказательствахъ, о мѣрахъ судебнаго принужденія (полученія доказательствъ, обезпеченія явки обвиняемаго и свидѣтелей, обезпеченія судебнаго разбора), вопросы о судебномъ рѣшеніи, срокахъ и издержкахъ процесса; б) движеніе процесса—изложеніе правилъ судопроизводства въ его послѣдовательномъ движеніи (дознанія, предварительнаго слѣдствія, преданія суду, приготовительныхъ къ суду распоряженій, окончательнаго производства, пересмотра судебныхъ рѣшеній и исполненія приговоровъ).

Отношеніе военнаго судоустройства къ военно-уголовному судопроизводству: первое изучаетъ организацію судебной власти, второе изслѣдуетъ функціи этихъ органовъ. Параллельность измѣненій судоустройства и судопроизводства въ законодательствѣ. Система судоустройства должна соотвѣтствовать главнымъ формамъ судопроизводства—безъ этого совершеннѣйшія формы процесса останутся безъ примѣненія или будутъ примѣняться неправильно. Разграниченіе функцій суда и сторонъ, распредѣле-

Digitized by Google

ніе судебныхъ функцій между отдѣльными органами (слѣдователь, судья, обвинитель, защитникъ). Постановленіе приговора о виновности по внутреннему убѣжденію—невозможность повѣрки по существу: двѣ, а не три судебныя инстанціи, самостоятельность и независимость судей. Примѣръ несоотвѣтствія судоустройства судопроизводству—наши полковые суды.

Предѣлы области примѣненія военно-уголовнаго судопроизводства. Цѣль дѣятельности военнаго суда—примѣненіе наказанія къ военнослужащимъ, виновнымъ въ преступленіяхъ (213 и 223).—Карательная власть военнымъ судомъ не монополизирована, кромѣ того, ею облечены: 1) военное начальство, 2) административные органы и учрежденія, 3) общіе суды, 4) военно-морскіе суды и 5) духовные суды.

1) *Военное начальство* можетъ налагать взысканія по дисципл. уставу (прим. 1 къ ст. 213): а) за всѣ маловажные проступки по службѣ и по нарушенію общественнаго порядка и благочинія (9 д. у.); б) за маловажные проступки по управленію казеннымъ имуществомъ—денежныя взысканія (117 д. у., степень власти начальства — ст. 122, порядокъ обжалованія—127 ст., порядокъ пополненія денежныхъ взысканій — ст. 124, 128, 129); в) за проступки воинскіе и общіе, за которые въ числѣ другихъ наказаній опредѣляются закономъ дисциплинарныя взысканія, при условіяхъ ст. 10 д. у. Направленіе дѣлъ въ дисциплинарномъ порядкѣ по дѣламъ полковой подсудности зависитъ отъ военнаго начальника, разсматривающаго дознаніе (п. 2 ст. 334); если же было произведено предвар. слѣдствіе (при неподсудности полковому суду по высшему изъ положенныхъ въ законѣ наказаній)—воен. начальникомъ по соглашенію съ военнымъ прокуроромъ (п. 2 ст. 553 и 556). г) По дѣламъ о раскольникахъ и отступившихъ отъ православія (1161) воен. начальство можетъ ходатайствовать объ удаленіи: 1) въ другія части войскъ въ отдаленные округа: α) тайныхъ совратителей, противъ которыхъ нѣтъ уликъ, β) совращенныхъ упорствующихъ и распространяющихъ свои вѣрованія; 2) въ другія части войскъ не отдаленныя—совращенныхъ не вредныхъ. Духоборы и послѣдователи раціоналистическихъ сектъ высылаются въ административномъ порядкѣ въ Якутскую область на весь срокъ службы въ арміи и въ запасѣ (Высоч. утвержд. 5 авг. 1896 докладъ мин. внутр. дѣлъ). Если расколъ выражается въ нарушеніи правилъ благоустройства и требованій дисциплины—военный судъ не входитъ въ разсмотрѣніе вѣрованій обвиняемыхъ. д) По дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ: жандармскія дознанія представляются чрезъ прокурора судебной палаты къ министру юстиціи, который по соглашенію съ мин. внутр. дѣлъ и мин. военнымъ (если есть обвиняемые изъ военнослужащихъ) распоряжается о производствѣ предварит. слѣдствія или испрашиваетъ Высоч. повелѣніе о прекращеніи производства, при чемъ дисциплинарныя взысканія опредѣляются военнымъ министромъ (ст. 1035^{11}, 1035^{15},

Digitized by Google

1035[16] у. у. с). Дознанія и предварит. слѣдствія о государств. преступленіяхъ, совершенныхъ одними военнослужащими въ мѣстахъ исключительнаго вѣдѣнія воен. начальства, представляются чрезъ командующаго войсками воен. округа на разсмотрѣніе воен.министра, который можетъ испросить Высоч. повелѣніе о прекращеніи дѣла (1035[12] у. у. с., 1193 и 1194 в. с. у). е) По нарушеніямъ законовъ о печати (формальныхъ)—денежныя взысканія налагаются воен. начальствомъ въ порядкѣ 124 д. у. (1276).

2) *Административные органы и учрежденія*: а) могутъ принимать мѣры для предупрежденія и пресѣченія преступленій въ порядкѣ, установленномъ законами (примѣч. 1 къ ст. 213), б) налагаютъ взысканія за менѣе важныя нарушенія общественнаго благоустройства и благочинія и доходовъ казны. Въ Германіи—тѣ нарушенія законовъ финансовыхъ и полицейскихъ, объ охотѣ и рыбной ловлѣ, за которыя полагается только конфискація и денежный штрафъ (§ 2 уст.); въ Россіи—нарушенія уст. казеннаго управленія, благоустройства и благочинія, перечисленныя въ приложеніяхъ къ ст. 1124 (таможенныя, лѣсныя, почтовыя) и ст. 1214 (врачебныя, карантинныя) уст. уг. судопр.—если по закону полагается только денежное взысканіе и конфискація (1219 и 1254 в. с. у). Особенности административнаго производства: 1) указаны особые органы возбужденія преслѣдованія (1129 у. у. с.), 2) особый порядокъ обнаруженія нарушеній — правила составленія протоколовъ, обязательное присутствіе понятыхъ, 3) особые порядки обжалованія (1219). Случай, когда дѣла, подлежащія въ общемъ правилѣ непосредственному разбирательству администраціи, передаются на разсмотрѣніе судебныхъ органовъ, опредѣляются различными уставами различно; напр. по нарушеніямъ паспортнымъ дѣло рѣшается судомъ, если обвиняемый въ 2-хъ нед. срокъ не внесетъ наложеннаго на него взысканія (1120 у. у. с.); по нарушеніямъ устава путей сообщенія—если обвиняемый отказывается уплатить слѣдующее съ него взысканіе (1259 и 1260 в. с. у.); по акцизнымъ нарушеніямъ—если обвиняемый не заявилъ согласія подчиниться рѣшенію администраціи или не внесетъ наложеннаго взысканія, управляющ. акцизными сборами рѣшаетъ, слѣдуетъ ли передать дѣло въ судъ (1125[2] у. у. с.). Столь же разнообразны порядки обжалованія по уставамъ казеннаго управленія: по таможенному—на рѣшеніе таможни жалоба начальнику тамож. округа, который представляетъ ее въ департ. тамож. сборовъ; до 300 р. окончательно рѣшается департаментомъ, свыше 300 р.—можно жаловаться министру финансовъ, а затѣмъ въ 1 деп. сената; по уст. о прямыхъ налогахъ—на рѣшеніе казенной палаты, если взысканіе болѣе 30 р., жалоба въ 1 деп. сената, а по уставу о пошлинахъ рѣшенія казенной палаты до 30 р.—окончательны; свыше этой суммы, если обвиняемый представитъ возраженія,—дѣло передается въ судъ и

Digitized by Google

разрѣшается въ порядкѣ частнаго производства по уст. гражд. судопр. Если денежное взысканіе соединено съ личнымъ, — казенное управленіе ограничивается однимъ исчисленіемъ взысканія, личная отвѣтственность опредѣляется в. начальствомъ (125 д. у.); послѣднее содѣйствуетъ исполненію опредѣленій казеннаго управленія, ему же сообщается о несостоятельности военнослужащихъ (126 д. у.) При несостоятельности денежныя взысканія по дѣламъ, перечисленнымъ въ приложен. къ ст. 1124 и 1214 у. у. с., не замѣняются заключеніемъ или работами (примѣч. къ прилож. ст. 1124 и 1214 у. у. с.),но ст. 129 д. у. устанавливаетъ правила замѣны денежныхъ взысканій при несостоятельности нижнихъ чиновъ безъ всякой оговорки. Въ Германіи воен. начальство приводитъ въ исполненіе тюремное заключеніе, замѣняющее денеж. штрафъ при несостоятельности, по требованію администр. власти (§ 2).

3) *Общіе суды*: а) въ случаяхъ смѣшанной подсудности, когда военнослужащимъ совершено общее преступленіе вмѣстѣ съ лицами гражданскаго вѣдомства, (1261 и ст. 76 фран. код.—безусловно; 4 герм. и 4 швейц. уст.—по усмотрѣнію воен. начальства или союзнаго совѣта), или когда, кромѣ общаго преступленія, вмѣстѣ съ лицами гражд. вѣдомства военнослужащимъ совершено воинское преступленіе (1269, если оно менѣе тяжкое, чѣмъ общее преступленіе, ст. 5 швейц. уст.—если найдетъ нужнымъ союзный совѣтъ). б) По дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ,—если послѣдуетъ Высоч. повелѣніе о преданіи военнослужащихъ верховному уголовному суду (3 п. 1182 и 1195), составъ котораго опредѣляется Высоч. повелѣніемъ, а при соучастіи военнослужащихъ съ лицами граж. вѣдомства, кромѣ лицъ, перечисленныхъ въ 1062 ст. у. у. с., назначаются предсѣдатель глав. воен. суда и одинъ генералъ по Высоч. усмотрѣнію (1207 и 1208). в) По дѣламъ о нарушеніяхъ законовъ о печати, если они не соединены съ нарушеніемъ обязанностей военной службы (1275), за исключеніемъ Финляндскаго в. окр., гдѣ эти дѣла подсудны воен. суду (4 прилож. къ 2 прим. ст. 213); въ составъ присутствія судебной палаты назначается командующимъ войсками округа одинъ изъ военныхъ начальниковъ (1277). г) Дѣла о преступленіяхъ по судебной должности предсѣдателя и членовъ главн. воен. суда, главн. воен. прокурора и его помощника разсматриваются кассаціоннымъ департам. сената (1209). д) По дѣламъ о преступленіяхъ по должности военнослужащихъ, временно состоящихъ на гражданской службѣ (§ 3 герм. уст.), и о преступленіяхъ, предусмотрѣнныхъ только мѣстными (кантональными) уголовными законами (ст. 6 швейц. уст.).

4) *Военно-морскіе суды*: а) при соучастіи въ совершеніи преступленія воинскихъ чиновъ морского и сухопутнаго вѣдомства, если въ вѣдомствѣ морского суда находится большее число обвиняемыхъ или если ему подсудны главные виновные (цирк. гл. шт. 1875, № 255). б) При

Digitized by Google

отмѣнѣ приговора военнаго суда глав. воен. судъ можетъ обратить дѣло къ новому разсмотрѣнію въ одинъ изъ военно-морскихъ судовъ при условіяхъ 1045 ст. в) Предсѣдатель и военные члены главн. суда, главн. воен. прокуроръ и его помощникъ за преступленія общія предаются суду по постановленіямъ главн. воен. морск. суда (564), который разсматриваетъ эти дѣла и въ кассаціонномъ порядкѣ (1016).

5) *Духовные суды*: а) по дѣламъ о проступкахъ, за которые полагается лишь церковное покаяніе или отсылка виновнаго къ суду духовному (1158). б) По дѣламъ о прелюбодѣяніи, когда оскорбленный супругъ проситъ о расторженіи брака (2 п. 1168). в) По дѣламъ о нарушеніи военнымъ духовенствомъ церковныхъ правилъ и о проступкахъ, за которые по закону положена отвѣтственность по усмотрѣнію духовнаго начальства (1169).

Основныя начала военно-уголовнаго судопроизводства.

I. **Непосредственность**—охраненіе судей отъ субъективнаго элемента посредниковъ, знакомящихъ судъ съ доказательствами: между судьей и событіемъ преступленія должно быть возможно менѣе посредствующихъ элементовъ. Невозможность проведенія нач. непосредственности въ чистомъ видѣ; наибольшее выраженіе—въ допросѣ свидѣтелей и осмотрахъ. Отсутствіе тождества между непосредственностью и устностью (планъ, фотографія). Послѣдствія принятія нач. непосредственности: 1) предварительное производство—подготовительная стадія, 2) судъ принимаетъ въ основаніе своего рѣшенія только то, что выяснилось на судебномъ слѣдствіи, 3) противорѣчіе апелляціи, 4) необходимость непрерывности и неизмѣнности состава суда.

Въ Англіи—непосредственность полная, суду не сообщается никакихъ протоколовъ, предварительнаго слѣдствія нѣтъ, судъ непосредственно производитъ осмотры, обыски и освидѣтельствованія; показанія свидѣтелей протоколируются, и передъ постановленіемъ приговора всѣ протоколы обязательно прочитываются. Въ процессахъ слѣдственно-состязательнаго типа допускается на судебномъ слѣдствіи чтеніе протоколовъ осмотровъ и освидѣтельствованій, очныхъ ставокъ и письменныхъ показаній свидѣтелей и даже подсудимыхъ (305—308 герм. уст., 126 фран. кодекси 148—153 швейц. уст.). Въ Италіи—при существенности показанія свидѣтеля и уважительной причинѣ его неявки (болѣзнь или другая важная причина) онъ допрашивается въ мѣстѣ своего жительства членомъ суда въ присутствіи защиты, и протоколъ этого допроса прочитывается на судѣ. О передачѣ въ совѣщательную комнату письменнаго производства по дѣлу упоминается только во французскомъ кодексѣ (ст. 131), но, по-

Digitized by Google

видимому, судьи могутъ пользоваться предварительнымъ производствомъ при постановленіи приговора и въ Германіи и Швейцаріи. Въ Австріи судебное разбирательство заключается въ чтеніи протоколовъ формальнаго слѣдствія, и допрашивается только подсудимый.

Въ Россіи нач. непосредственности признается въ принципѣ какъ для полковыхъ, такъ и для военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судовъ (593 и 796), при чемъ нашъ уставъ отождествляетъ непосредственность съ устностью. Въ частности судъ можетъ: а) отсрочить засѣданіе въ случаѣ неявки свидѣтелей, показанія которыхъ признаны существенными (607 и 810), б) осматривать вещественныя доказательства (631 и 837), в) произвести новый осмотръ или освидѣтельствованіе въ полномъ составѣ или поручить его одному изъ членовъ: полковой судъ—только въ той же мѣстности, гдѣ засѣдаетъ судъ, въ мѣстахъ, находящихся въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства (645); военно-окружной и временный военный судъ—въ чрезвычайныхъ случаяхъ въ полномъ составѣ на мѣстѣ преступленія (829), кромѣ того, судъ можетъ поручить новый осмотръ одному изъ членовъ (828), вызвать въ засѣданіе суда тѣхъ лицъ, которыя производили освидѣтельствованіе (832), или назначить новое освидѣтельствованіе чрезъ свѣдущихъ людей (832).

Ограниченія нач. непосредственности: А) О б щ і я: *Въ полковыхъ судахъ:* 1) Свидѣтели допрашиваются въ мѣстѣ ихъ жительства по вопроснымъ пунктамъ, составленнымъ предсѣдателемъ или судомъ: военнослужащіе—мѣстнымъ или непосредственнымъ воен. начальствомъ, а гражданскія лица—полиціей, а въ мѣстѣ засѣданія суда—однимъ изъ его членовъ: а) живущіе въ отдаленномъ разстояніи отъ суда, при чемъ во всякомъ случаѣ не вызываются въ судъ свидѣтели, живущіе въ разстояніяхъ, указанныхъ во 2 п. 749 ст. (инстр. полк. суд. ст. 24), а въ военное время вызовъ свидѣтелей, находящихся внѣ мѣста засѣданія суда, зависитъ отъ усмотрѣнія предсѣдателя (1358), б) особы первыхъ 2-хъ классовъ и другіе сановники, генералы и полковые командиры (577 и 588), в)неявившіеся въ судъ по первому вызову за болѣзнью, дряхлостью или продолжительною отлучкою и г) неявившіеся по вторичному вызову (610 и 613). 2) Осмотры, освидѣтельствованія, обыски и выемки въ мѣстахъ, состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи воен. начальства внѣ мѣста нахожденія суда, производятся мѣстнымъ военнымъ начальствомъ (646), а въ мѣстахъ, подвѣдомственныхъ общей полиціи,—полиціей, при чемъ въ мѣстности, гдѣ находится судъ, можетъ быть командированъ для присутствованія одинъ изъ членовъ суда (656). 3) Осмотръ вещественныхъ доказательствъ не производится судомъ, если къ внесенію ихъ въ засѣданіе суда встрѣтятся препятствія въ объемѣ или качествѣ вещей (630). 4) При постановленіи рѣшенія по дѣлу судъ имѣетъ при себѣ

Digitized by Google

дѣло и журналъ судебнаго засѣданія съ свидѣтельскими показаніями (75 ст. инстр. полк. суд.).

Въ военно-окружныхъ судахъ: 1) Допросъ свидѣтелей въ судебномъ засѣданіи замѣняется допросомъ ихъ во время предварительнаго производства: а) при невызовѣ ихъ, за неуказаніемъ мѣстожительства, или отдаленностью мѣста ихъ нахожденія отъ суда, если въ послѣднемъ случаѣ судъ не признаетъ необходимости въ личномъ допросѣ (749 в. с. у. 98 инстр. в. прок. надз.); въ военное время вызовъ свидѣтелей, проживающихъ внѣ мѣста производства суда, зависитъ отъ предсѣдателя (1385); б) при неявкѣ свидѣтелей за смертью, болѣзнью, совершенною дряхлостью, отлучкою, нахожденіемъ далѣе указанныхъ въ 749 ст. разстояній отъ суда и неполученіемъ разрѣшенія воен. начальства на отлучку изъ мѣста служенія (797), въ военное время, кромѣ того, въ случаѣ нахожденія свидѣтеля въ такомъ разстояніи отъ суда, что для явки его потребно болѣе сутокъ (1389); в) при допросѣ особъ первыхъ 2-хъ классовъ и другихъ сановниковъ, по ихъ желанію, въ мѣстѣ ихъ жительства судомъ въ полномъ его составѣ или однимъ изъ членовъ суда (751 и 797). 2) Производство осмотровъ, обысковъ и выемокъ, въ общемъ правилѣ, замѣняется чтеніемъ протоколовъ предварительнаго слѣдствія; признавъ же протоколъ осмотра недостовѣрнымъ или неполнымъ, судъ можетъ поручить производство новаго осмотра одному изъ своихъ членовъ или военныхъ слѣдователей (827 и 828). 3) Производство освидѣтельствованій и испытаній также замѣняется чтеніемъ протоколовъ предварительнаго слѣдствія (827); однако, судъ можетъ: а) вызвать производившихъ освидѣтельствованіе свѣдущихъ лицъ или слѣдователей и потребовать отчета въ ихъ дѣйствіяхъ (830) или б) назначить новое освидѣтельствованіе или испытаніе чрезъ избранныхъ свѣдущихъ людей въ самомъ судебномъ засѣданіи (если это возможно) или съ представленіемъ отчета о результатахъ (832). Въ видѣ исключенія, освидѣтельствованіе умственныхъ способностей подсудимаго въ мирное время всегда производится въ окружномъ судѣ гражданскаго вѣдомства (примѣч. къ ст. 832 и 423). 4) Осмотръ вещественныхъ доказательствъ (836). 5) При постановленіи рѣшенія по дѣлу, судъ пользуется письменнымъ предварительнымъ производствомъ (892, заимствованная изъ ст. 131 франц. кодекса).

Б) Частныя (по роду дѣлъ): 1, *въ полковомъ судѣ*: а) по дѣламъ о побѣгахъ и самовольныхъ отлучкахъ приговоръ постановляется немедленно по выслушаніи подсудимаго; если же надо выяснить причины отлучки, то о нихъ судъ доноситъ особо полковому командиру (601), и б) по дѣламъ о неисправимо дурномъ поведеніи судъ обязанъ преимущественно руководствоваться выписками изъ журнала взысканій и удостовѣреніемъ ближайшаго начальства подсудимаго (602); свидѣтели по дѣламъ этихъ категорій не вызываются для допроса, а при неполнотѣ свѣдѣній пред-

Digitized by Google

сѣдатель докладываетъ командиру полка о необходимости ихъ доставленія къ дѣлу (п. а ст. 31 инстр. полк. суд.).

2, *Въ военно-окружныхъ и временныхъ судахъ* по дѣламъ о нарушеніи воинскаго чинопочитанія и подчиненности потерпѣвшіе оскорбленіе начальники и старшіе изъ офицеровъ вызываются въ судъ для допроса только по особому опредѣленію суда, въ случаѣ невозможности ограничиться прочтеніемъ письменныхъ ихъ показаній (750); внося такое дѣло въ судъ, военно-прокурорскій надзоръ долженъ объявить, считаетъ ли онъ необходимымъ личный вызовъ въ судебное засѣданіе потерпѣвшаго оскорбленіе (98 инстр. воен. прок. надз.).

II. Устность: 1) всѣ доказательства, предполагающія словесную форму (показанія подсудимыхъ, свидѣтелей, свѣдущихъ людей), представляются суду устно; нач. устности не нарушается: а) бумагами, составляющими вещественныя доказательства, б) удостовѣреніями, исходящими отъ юридическихъ лицъ (справки о возрастѣ, судимости и т. п.), в) памятными записками и графическими изображеніями у лицъ, дающихъ устныя показанія; 2) объясненія между судомъ и сторонами въ судебномъ засѣданіи происходятъ устно; нач. устности не нарушается: а) памятными записками, б) представленіемъ письменныхъ прошеній. Въ современномъ процессѣ письменность является: а) формою сношеній суда съ посторонними мѣстами и лицами, б) средствомъ для закрѣпленія рѣшенія и всего происходившаго на судѣ, в) формою для изложенія сущности доказательствъ при ихъ собраніи, г) формою доказательствъ, предполагающихъ по своей природѣ письменность, д) формою для изложенія требованій сторонъ, обращаемыхъ къ суду внѣ судебнаго засѣданія. Наоборотъ, въ розыскномъ процессѣ (напр. въ австрійскомъ военномъ) письменность является способомъ судебнаго разбирательства: а) судьи знакомятся съ доказательствами по описаніямъ ихъ, сдѣланнымъ третьими лицами, и б) сторонамъ воспрещается устное обращеніе къ суду.

Въ иностранныхъ военныхъ процессахъ слѣдств.-состязательнаго типа допускается въ отступленіе отъ начала устности: а) чтеніе протоколовъ предварительнаго слѣдствія объ осмотрахъ, обыскахъ и выемкахъ, б) чтеніе показаній неявившихся свидѣтелей (см. выше) и в) чтеніе показаній допрошенныхъ свидѣтелей и подсудимыхъ, въ случаѣ разнорѣчія между ихъ показаніями, данными на судѣ и на предварительномъ слѣдствіи, а также при необходимости напомнить свидѣтелю забытыя имъ обстоятельства, о которыхъ онъ показывалъ ранѣе.

Въ русскомъ военномъ процессѣ нач. устности признается въ принципѣ какъ для полковыхъ, такъ и для военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судовъ (593 и 795), при чемъ для судовъ высшей подсудности уставъ дѣлаетъ спеціальную оговорку о правѣ сторонъ, свидѣтелей и свѣдущихъ людей имѣть при себѣ памятныя записки, если показанія ихъ

Digitized by Google

относятся къ какимъ-либо трудно запоминаемымъ вычисленіямъ, выводамъ и отчетамъ (799).

Ограниченія нач. устности: 1) Разрѣшается чтеніе показаній, данныхъ свидѣтелями во время предвар. производства: а) если они не вызваны или не явились въ судебное засѣданіе, въ случаяхъ, указанныхъ выше (641, 750 и 797); прочтеніе показаній допускается только при законности причины неявки свидѣтеля и при признаніи судомъ его показанія существеннымъ; показанія, отобранныя при дознаніи, могутъ быть прочитаны въ военно-окружн. судѣ только въ томъ случаѣ, если не было произведено предварительнаго слѣдствія; б) при противорѣчіи устнаго показанія свидѣтеля съ прежнимъ его показаніемъ, даннымъ на предварит. слѣдствіи (798), а также и въ тѣхъ случаяхъ, когда свидѣтель отказывается дать показаніе, отговариваясь забывчивостью; показанія подсудимыхъ разрѣшается читать только по ихъ о томъ просьбѣ. 2) Разрѣшается чтеніе документовъ, находящихся при дѣлѣ: въ полковомъ судѣ—если судъ признаетъ, что они имѣютъ отношеніе къ дѣлу и должны быть приняты во вниманіе при его разрѣшеніи (642); въ военно-окружныхъ судахъ—только протоколы осмотровъ, освидѣтельствованій, обысковъ и выемокъ, если потребуютъ стороны или признаютъ нужнымъ члены суда (827); кромѣ перечисленныхъ протоколовъ, главн. воен. судъ допускаетъ прочтеніе журнала полк. суда, послужного списка подсудимаго, документовъ, опредѣляющихъ его служебное положеніе и подчиненность, а также отзывовъ начальства о его поведеніи и службѣ. 3) Разрѣшается чтеніе писемъ и документовъ, находящихся у участвующихъ въ дѣлѣ лицъ и свидѣтелей: въ полковомъ судѣ —если судъ признаетъ, что они имѣютъ отношеніе къ дѣлу и должны быть приняты во вниманіе при разрѣшеніи его (642), въ военно-окружномъ судѣ—если они относятся къ предмету ихъ показаній (800); не допускается, однако, чтеніе писемъ, замѣняющихъ собою свидѣтельскія показанія лицъ, не вызванныхъ въ судъ.

III. Непрерывность судебнаго разбирательства и **неизмѣняемость** состава судей имѣютъ цѣлью обезпечить постановленіе судомъ рѣшенія подъ свѣжимъ и цѣлостнымъ впечатлѣніемъ того, что каждый судья видѣлъ и слышалъ на судѣ, для чего: а) рѣшеніе должно слѣдовать непосредственно за слушаніемъ дѣла и б) каждый судья долженъ выслушать дѣло отъ начала до конца.

Въ англійскомъ военномъ процессѣ непрерывности судебнаго разбирательства не требуется, такъ какъ слѣдствіе производится судомъ и для собранія доказательствъ приходится прерывать разбирательство. Въ остальныхъ военныхъ процессахъ слѣдств.-состязательнаго типа нач. непрерывности и неизмѣняемости состава принимаются въ принципѣ, перерывы допускаются только для отдохновенія судей, сторонъ и свидѣтелей и, при измѣненіи состава судей, дѣло возобновляется слушаніемъ съ самаго начала (§ 275

Digitized by Google

—277 герм. уст., 134—136 швейц. уст., 129 франц. кодекса). Во Франціи и Германіи установлены наибольшіе сроки для перерывовъ, при которыхъ не требуется возобновленія слушанія дѣла съ начала: во Франціи—48 час. (ст. 129), въ Германіи—4 сутокъ (§ 276).

По русскому военно-судеб. уставу въ полковомъ судѣ разбирательство и рѣшеніе каждаго дѣла, особенно дѣлъ о побѣгахъ и дурномъ поведеніи, должно оканчиваться, по возможности, въ одно засѣданіе (596), при чемъ при назначеніи на одинъ день разбирательства нѣсколькихъ дѣлъ судъ можетъ перейти къ разбору другого дѣла, только постановивъ приговоръ по первому дѣлу или отложивъ его разсмотрѣніе (32 инстр. полк. суд.). Въ случаяхъ пріостановленія рѣшенія дѣла для собранія дополнительныхъ свѣдѣній, дѣло обязательно слушается съ самаго начала, если составъ суда измѣнился или если во время пріостановки судъ разсматривалъ другое дѣло, въ противномъ случаѣ слушаніе дѣла возобновляется съ того дѣйствія, на которомъ оно было остановлено, но судъ можетъ разсмотрѣть дѣло и съ самаго начала или возобновить только нѣкоторыя дѣйствія (660). Въ военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судахъ—допускаются перерывы для отдохновенія (804), при чемъ глав. воен. судъ не считаетъ нарушеніемъ перерывы на продолжительное время при разсмотрѣніи особенно сложныхъ дѣлъ. Послѣ пріостановки, для дополненія, разсмотрѣніе дѣла (если составъ суда тотъ же), продолжается съ того дѣйствія, на которомъ остановилось, но по требованію членовъ суда могутъ быть возобновлены нѣкоторыя или всѣ дѣйствія (805). При измѣненіи состава судей слушаніе дѣла возобновляется съ самаго начала, если замѣнившій одного изъ временныхъ членовъ запасный членъ находился въ залѣ засѣданія не въ теченіе всего производства или если дѣло началось въ присутствіи одного только постояннаго члена и взамѣнъ его выступилъ другой постоянный членъ (767).

IV. Состязательность заключается въ томъ, что сущность судебной процедуры слагается изъ сочетанія дѣятельности двухъ сторонъ (обвинителя и подсудимаго), при чемъ каждой изъ нихъ дается право: а) иниціативы въ представленіи доказательствъ, б) настоянія на исполненіи своихъ законныхъ требованій и в) отказа отъ предъявленныхъ требованій.

Въ австрійскомъ воен. процессѣ сторонъ нѣтъ, функціи ихъ смѣшаны съ функціями суда. Въ остальныхъ иностранныхъ процессахъ нач. состязательности принято въ принципѣ; при этомъ въ Англіи органами обвиненія являются начальники обвиняемаго, а по дѣламъ о преступленіяхъ противъ личныхъ и имущественныхъ правъ—потерпѣвшіе; въ Швейцаріи допускается потерпѣвшій, въ качествѣ гражданскаго истца, а въ остальныхъ процессахъ устанавливается исключительно обвиненіе оффиціальное. Обвинителю противопоставляется подсудимый съ избраннымъ имъ или назначеннымъ по его просьбѣ защитникомъ; въ Англіи—защитникъ до-

Digitized by Google

пускается только въ генеральныхъ и окружныхъ судахъ, когда и обвинитель можетъ обратиться къ помощи адвоката.

Въ русскомъ воен. процессѣ нач. состязательности въ производствѣ *полковыхъ судовъ* признается лишь отчасти: къ участію въ дѣлѣ въ качествѣ обвинителей допускаются только потерпѣвшіе отъ преступленія и должностныя лица гражданскаго вѣдомства, по жалобамъ и сообщеніямъ которыхъ производится дѣло (579 и 580; ст. 28 инстр. полк. суд.), при чемъ неприбытіе обвинителя или его повѣреннаго не препятствуетъ судебному разбирательству (608); въ дѣлахъ о преступленіяхъ воинскихъ обязанности обвинителя возлагаются на полковой судъ. Подсудимый можетъ защищать себя только лично (595).

Права сторонъ: 1) на вызовъ въ судъ свидѣтелей: подсудимый—можетъ просить о томъ предсѣдателя при предъявленіи списка свидѣтелей (576), частныя и должностныя лица, участвующія въ дѣлѣ,—могутъ поставить своихъ свидѣтелей сами (581), 2) отводить судей — только подсудимый и потерпѣвшій, не позже первой явки въ судъ (591), 3) присутствовать при допросахъ свидѣтелей внѣ суда (612), 4) предъявлять возраженія противъ допущенія свидѣтелей и свѣдущихъ людей къ допросу и присягѣ, а переводчиковъ и толмачей—къ исполненію ихъ обязанностей (617), 5) освобождать отъ присяги по взаимному соглашенію въ дѣлахъ, начатыхъ по жалобѣ потерпѣвшаго (624), 3) предъявлять возраженія противъ показаній свидѣтелей и свѣдущихъ людей, предлагать имъ вопросы и представлять объясненія (635 и 636), 7) осматривать вещественныя доказательства (631), 8) при удаленіи подсудимаго изъ залы засѣданія, предсѣдатель обязанъ съ точностью сообщить ему, что происходило въ его отсутствіе (640), 9) просить о прочтеніи показаній свидѣтелей (641), 10) указывать и представлять документы и просить о ихъ прочтеніи (642), 11) давать объясненія по поводу прочитанныхъ показаній и документовъ (643), 12) заявлять о необходимости дополненія дѣла допросомъ не вызванныхъ въ судъ лицъ, осмотрами, освидѣтельствованіями, обысками и выемками (644), 13) присутствовать при осмотрахъ и освидѣтельствованіяхъ, обыскахъ и выемкахъ (647), 14) давать объясненія по поводу происходившаго при отдѣльныхъ судебно-слѣдственныхъ дѣйствіяхъ (653), 15) давать окончательныя объясненія по разсмотрѣніи всѣхъ собранныхъ доказательствъ (661), 16) подавать жалобы на приговоръ: подсудимый—только до утвержденія его (673 и 697), потерпѣвшій, участвовавшій въ дѣлѣ,—въ военно-окружной судъ на приговоръ или мнѣніе неутвердившаго его командира полка (684, 687—689), а также на дѣйствія полкового суда (693).

Въ военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судахъ нач. состязательности признается вполнѣ: участвующія въ дѣлѣ лица (воен. прокуроръ, подсудимый и его защитникъ, частный обвинитель, гражданскій

Digitized by Google

истецъ) вызываются въ судъ (755), при чемъ подсудимый обязанъ явиться лично (757), а частный обвинитель и гражданскій истецъ могутъ прислать вмѣсто себя повѣренныхъ (757). Неявка: подсудимаго—безусловное препятствіе къ открытію судебнаго засѣданія (761 и 763), защитника—можетъ вызвать отсрочку засѣданія (752), частнаго обвинителя и гражданскаго истца—не препятствуетъ (764). Воен. прокуроръ во время приготовительныхъ къ суду распоряженій пользуется исключительными правами, какъ представитель закона.

Права сторонъ: I) Представлять доказательства въ подтвержденіе своихъ показаній (1 п. 801): А) просить о вызовѣ въ судъ свидѣтелей: 1) военный прокуроръ во время приготовительныхъ распоряженій безконтрольно (744) даже по дѣламъ частнаго обвиненія, 2) подсудимый и другія участвующія въ дѣлѣ лица: а) въ теченіе 7-ми дневнаго срока отъ выдачи списка вызываемыхъ въ судъ (728) или отъ полученія извѣщенія о вступленіи въ судъ обвинительнаго акта (730): α) свидѣтелей, допрошенныхъ на предварительномъ слѣдствіи (по разъясн. глав. воен. суда, также въ полковомъ судѣ и на дознаніи, если предварит. слѣдствія не было); въ вызовѣ такихъ свидѣтелей судъ можетъ отказать только за неуказаніемъ мѣстожительства или дальностью, а равно, если просятъ вызвать оскорбленнаго начальника офицера, а судъ не признаетъ небходимымъ личный допросъ (745, 749 и 750), права сторонъ въ этомъ отношеніи въ военномъ процессѣ шире, чѣмъ въ общемъ по закону 4 марта 1896 г; β) свидѣтелей, не допрошенныхъ на предварительномъ слѣдствіи (746, отличіе ея отъ 575 уст. уг. суд. по закону 1896 г.), по разъясненіямъ глав. воен. суда, если судъ признаетъ, что обстоятельства, для разъясненія которыхъ вызываются свидѣтели, имѣютъ значеніе для дѣла; γ) при отказѣ суда въ вызовѣ могутъ принять вызовъ на свой счетъ (747), хотя кассаціонная практика ставитъ это право въ зависимость отъ признанія судомъ показанія свидѣтеля относящимся къ дѣлу; б) по истеченіи 7-ми дневнаго срока—только по вновь открывшимся обстоятельствамъ и съ предварительнымъ предупрежденіемъ противной стороны (748).—Б) Просить о вызовѣ свѣдущихъ людей для объясненія какого-либо предмета или для повѣрки сдѣланнаго уже испытанія, при чемъ соблюдаются правила, установленныя для вызова свидѣтелей (752).—В) Требовать прочтенія протоколовъ осмотровъ, освидѣтельствованій, обысковъ и выемокъ (827), при чемъ судъ можетъ отказать въ прочтеніи протокола, только признавъ, что обстоятельства изложены въ немъ не точно и самый актъ не облеченъ въ законную форму.—Г) Читать письма и документы, относящіеся къ предмету ихъ показаній (800).—Д) Просить о производствѣ новаго осмотра (828), а также новаго освидѣтельствованія или испытанія чрезъ свѣдущихъ людей (832).—Е) Осматривать вещественныя доказательства (837).—Ж) Предъявлять вновь открывшіяся доказательства съ предварительнымъ объявле-

Digitized by Google

ніемъ о томъ суду, который обязанъ дать противной сторонѣ время приготовиться къ состязанію (875 и 876).—3) Участвовать въ заключительныхъ преніяхъ (800—889, особенность в. с. у., сравнительно съ у. у. с. 887). II) Отводить членовъ суда отъ участія въ разсмотрѣніи дѣла по законнымъ причинамъ и доводить до свѣдѣнія суда о существованіи законныхъ причинъ къ устраненію военнаго прокурора (770, 772, 773, 780)—предоставлено какъ подсудимому и потерпѣвшему, такъ и частному обвинителю и гражданскому истцу (срав. 771, гдѣ говорится объ участвующихъ въ дѣлѣ лицахъ), по отношенію къ членамъ какъ военно-окружного, такъ и временнаго военнаго суда (въ XXIV кн. и проект. 1884 г.—вообще военныхъ судовъ).—III) Отводить свидѣтелей по законнымъ причинамъ отъ допроса или отъ присяги, свѣдущихъ людей, переводчиковъ и толмачей по неимѣнію ими требуемыхъ закономъ качествъ—отъ присяги, а вмѣстѣ съ тѣмъ и отъ допроса (2 п. 801, 834, 844, 873).—IV) Предлагать съ разрѣшенія предсѣдателя вопросы свидѣтелямъ и свѣдущимъ людямъ (2 п. 801, 835, 860—862, 864), особенности в. с. у.: а) по отношенію къ допросу свидѣтелей подтверждено постановленіе 782 ст. (611 у. у. с.) о правѣ предсѣдателя устранять вопросы, не имѣющіе прямого отношенія къ дѣлу и оскорбительные для допрашиваемаго (860), и б) запрещеніе подсудимому, а въ нѣкоторыхъ случаяхъ и защитнику, предлагать непосредственно вопросы свидѣтелямъ начальникамъ и старшимъ офицерскаго званія (865 и примѣч.).—V) Просить о передопросѣ свидѣтелей въ присутствіи или въ отсутствіи другъ друга (2 п. 801, 868), при чемъ не допускаются очныя ставки между офицерами и нижними чинами (примѣч. 868).—VI) Возражать противъ показаній свидѣтелей (2 п. 801); по разъясненію глав. суда, возражать свидѣтелямъ по существу можетъ только подсудимый, другія участвующія могутъ опровергать показанія свидѣтелей лишь въ заключительныхъ преніяхъ.—VII) Дѣлать замѣчанія и давать объясненія по каждому дѣйствію, происходящему на судѣ (3 п. 801): 1) о возможности производить судебное слѣдствіе въ отсутствіе не явившихся свидѣтелей (810), 2) требовать, несмотря на сдѣланное подсудимымъ признаніе, производства судебнаго изслѣдованія (822), 3) просить о предложеніи дополнительныхъ вопросовъ свидѣтелямъ, увольняемымъ отъ присутствованія въ судебномъ засѣданіи (870), 4) заявлять при объявленіи резолюціи о желаніи получить копію приговора (928 и 929), 5) присутствовать при объявленіи приговора въ окончательной формѣ (935—937), 6) разсматривать протоколъ судебнаго засѣданія и дѣлать на него замѣчанія (947—948), 7) приносить на опредѣленія и приговоры суда жалобы въ частномъ и кассаціонномъ порядкѣ (984—989, 991, 1005—1013, 1018). Замѣчанія и объясненія должны относиться только до того дѣйствія, которое происходитъ на судѣ, сопоставлять одно дѣйствіе судебнаго слѣд-

Digitized by Google

ствія съ другими и дѣлать изъ нихъ выводы до заключительныхъ преній стороны не имѣютъ права; однако, они могутъ обращать вниманіе суда на подтвержденіе или отрицаніе извѣстнаго обстоятельства тѣмъ или другимъ свидѣтелемъ, могутъ указывать на разнорѣчіе показанія свидѣтеля, даннаго на судѣ, съ прежними его показаніями; защитникъ можетъ при этомъ представлять объясненія по поводу показаній подсудимаго.—VIII) Опровергать доводы и соображенія противной стороны (4п. 801): а) въ заключительныхъ преніяхъ (890), но не ранѣе и б) при обжалованіи (991 и 1017).

V. Равноправность сторонъ необходима для развитія состязательнаго начала; при отсутствіи ея состязаніе повлекло бы за собой господство одной стороны надъ другой и потеряло бы значеніе. Сущность начала равноправности—обвинитель и защита получаютъ одинаковыя законныя средства дѣйствія, ни одна сторона не пользуется исключительными правами. Если одною изъ сторонъ допущено нарушеніе, то другой—разрѣшаются лишь дѣйствія въ опроверженіе доводовъ противника. Препятствія къ осуществленію нач. равноправности: 1) организація предварит. слѣдствія на розыскныхъ началахъ, 2) предоставленіе прокурору особыхъ правъ по вызову свидѣтелей, 3) признаніе прокурора не только стороною, но и блюстителемъ закона.

Въ полковыхъ судахъ начало равноправности не признается закономъ и права подсудимаго значительно уже правъ потерпѣвшихъ и должностныхъ лицъ гражданскаго вѣдомства, выступающихъ въ качествѣ обвинителей. 1) Потерпѣвшіе и должностныя лица граждан. вѣдомства могутъ поручать поддержку обвиненія на судѣ довѣреннымъ лицамъ, удовлетворяющимъ условіямъ ст. 44—50 уст. гражд. суд. (580 и прим.), тогда какъ подсудимый не имѣетъ права предоставить защиту своихъ интересовъ повѣренному (595); это отступленіе отъ нач. равноправности было введено въ уставъ при составленіи его въ 1867 г. безъ всякихъ мотивовъ, несмотря на то, что п. 5 главныхъ основаній, изложенныхъ въ Высочайше утвержденномъ докладѣ военнаго министра 1862 г., предполагалось предоставить подсудимымъ право объяснять свои оправданія передъ судомъ черезъ защитниковъ во всѣхъ военныхъ судахъ. 2) При допросахъ свидѣтелей, осмотрахъ, освидѣтельствованіяхъ, обыскахъ и выемкахъ внѣ суда участвующимъ въ дѣлѣ потерпѣвшимъ и должностнымъ лицамъ гражданскаго вѣдомства разрѣшается присутствовать, хотя судомъ они не вызываются; подсудимые могутъ присутствовать при производствѣ судебно-слѣдственныхъ дѣйствій только въ той мѣстности, гдѣ находится полковой судъ, а при допросѣ свидѣтелей только въ томъ случаѣ, если будутъ о томъ просить и предсѣдатель признаетъ просьбу уважительною (612 и 647). 3) Еще болѣе нарушена равноправность сторонъ при обжалованіи приговора: подсудимому предоставляется право принести жалобу на приговоръ только на имя полкового командира, жалобы же подсудимыхъ на утвержденные полко-

Digitized by Google

вымъ командиромъ приговоры въ судебномъ порядкѣ не допускаются (673 и 697); потерпѣвшимъ вредъ и убытки предоставляется право отзыва на приговоръ или возраженія на мнѣніе полкового командира, не согласившагося съ рѣшеніемъ полков. суда (684—685, 687—689); кромѣ того, потерпѣвшіе имѣютъ право подавать жалобы на медленность производства и на непринятіе отзыва (693), должностнымъ лицамъ гражд. вѣдомства уставъ не даетъ права обжалованія приговоровъ полковыхъ судовъ.

Въ военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судахъ военный прокуроръ и частный обвинитель, а также гражданскій истецъ, по предметамъ своего иска, пользуются одинаковыми правами съ подсудимымъ и защитникомъ (801 и 802). Равноправность сторонъ ограничивается: 1) предоставленіемъ военному прокурору въ періодъ приготовительныхъ распоряженій права на вызовъ свидѣтелей безъ контроля суда (744), 2) воспрещеніемъ подсудимому присутствовать при допросѣ начальниковъ или старшихъ изъ офицеровъ, потерпѣвшихъ оскорбленіе (841), и 3) воспрещеніемъ подсудимому предлагать вопросы непосредственно всѣмъ свидѣтелямъ начальникамъ и старшимъ изъ офицеровъ, а защитнику—оскорбленнымъ начальникамъ и старшимъ (855 и прим.); необходимо замѣтить, что подсудимый и защитникъ представляютъ собою одну сторону, при чемъ защитникъ предполагается дѣйствующимъ по уполномочію подсудимаго до тѣхъ поръ, пока не будетъ заявлено противное, а потому защитникъ замѣняетъ подсудимаго по наблюденію за соблюденіемъ судомъ формъ и обрядовъ. Затѣмъ военный прокуроръ признается не стороною, а блюстителемъ закона во всѣхъ тѣхъ случаяхъ, когда даетъ заключенія по вопросамъ о порядкѣ производства дѣла.

Исключительныя права защиты. Въ тѣхъ случаяхъ, когда совершаются процессуальныя дѣйствія, не допускающія по своей природѣ повторенія,—приходится нарушать равноправность; так. обр. выработалось право защиты на послѣднее слово. Затѣмъ обвиненіе обязано установить судебную вѣроятность своихъ доказательствъ, а защита—только правдоподобность своихъ. Наконецъ, разумное сомнѣніе всегда истолковывается въ пользу подсудимаго. Право подсудимаго на послѣднее слово признается какъ въ полковыхъ (661), такъ и военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судахъ (891).

VI. Самостоятельность суда. Публичный характеръ современнаго процесса ставитъ уголовный судъ въ положеніе самостоятельнаго органа закона и при состязательности процесса: суду принадлежитъ юридическая квалификація, во всякомъ положеніи дѣла судъ можетъ и долженъ устранить неправильное примѣненіе закона, хотя бы стороны этого не требовали; судъ можетъ и долженъ искать матеріальной истины, а не довольствоваться истиной формальной, какъ ее понимаютъ стороны; судъ обязанъ употребить всѣ находящіяся въ его распоряженіи средства для полнаго разъясненія дѣла.

Digitized by Google

Въ полковомъ судѣ: 1) Списокъ свидѣтелей составляется предсѣдателемъ во время приготовительныхъ распоряженій (576), 2) судъ можетъ произвести судебное слѣдствіе, несмотря на сознаніе подсудимаго (603), 3) неприбытіе въ судъ потерпѣвшихъ и должностныхъ лицъ или ихъ повѣренныхъ не препятствуетъ судебному разбирательству (608), 4) члены суда могутъ предлагать свидѣтелямъ, свѣдущимъ людямъ, подсудимымъ и др. участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ вопросы для устраненія разнорѣчій и разъясненія дѣла (637), 5) судъ можетъ опредѣлить о прочтеніи письменныхъ показаній не вызванныхъ и не явившихся свидѣтелей (641), находящихся въ дѣлѣ документовъ (642), о допросѣ не вызванныхъ свидѣтелей, о производствѣ осмотровъ, освидѣтельствованій, обысковъ и выемокъ (644); 6) при неподсудности дѣла судъ можетъ представить его полковому командиру (663), 7) вопросъ о виновности рѣшается по внутреннему убѣжденію (665). Самостоятельность полкового суда ограничивается по дѣламъ, которыя начинаются не иначе, какъ по жалобамъ и могутъ быть оканчиваемы примиреніемъ: 1) вызываются въ судъ только указанные сторонами свидѣтели (примѣч. къ 576), 2) разсматриваются только тѣ доказательства, которыя указаны или представлены сторонами (615), 3) судъ принимаетъ мѣры для склоненія сторонъ къ миру. *Въ военно-окружныхъ и времен. воен. судахъ*: 1) по всякому вступившему въ судъ дѣлу судъ долженъ обсудить въ распорядительномъ засѣданіи, не требуетъ ли оно какихъ-либо особенныхъ распоряженій (723); 2) при обнаруженіи новыхъ обстоятельствъ, не бывшихъ въ виду у начальства при преданіи суду, предоставляетъ военному прокурору сообщить о нихъ военному начальству (724), 3) судъ разрѣшаетъ домогательства участвующихъ въ дѣлѣ о вызовѣ лицъ, не спрошенныхъ на предварительномъ слѣдствіи, принимая при этомъ въ соображеніе основательность представленныхъ причинъ и важность обстоятельствъ, подлежащихъ разъясненію (746), 4) судъ можетъ пріостановить судебное засѣданіе для собранія дополнительныхъ свѣдѣній (805), 5) судъ въ случаѣ неявки свидѣтелей рѣшаетъ: можно ли производить судебное слѣдствіе или слѣдуетъ отсрочить судебное засѣданіе, при чемъ распоряжается о повтореніи вызова или приводѣ свидѣтелей (810 и 811), 6) въ случаѣ сознанія подсудимаго судъ можетъ постановить о производствѣ слѣдствія вполнѣ или отчасти (822), 7) предсѣдатель спрашиваетъ подсудимаго, признаетъ ли онъ себя виновнымъ, и въ случаѣ сознанія—предлагаетъ дальнѣйшіе вопросы по обстоятельствамъ дѣла, при несознаніи же—спрашиваетъ его при разсмотрѣніи каждаго доказательства, не желаетъ ли онъ представить какія-либо объясненія или опроверженія (819, 820, 823), 8) предсѣдатель и члены суда могутъ предлагать подсудимому вопросы по обстоятельствамъ дѣла, недостаточно разъясненнымъ (824), 9) судъ можетъ распорядиться о прочтеніи протоколовъ предварительнаго слѣдствія, если члены суда признаютъ это нуж-

Digitized by Google

нымъ (827), 10) судъ можетъ распорядиться о производствѣ новаго осмотра членомъ суда или слѣдователемъ, или же произвести осмотръ въ полномъ составѣ суда (828 и 829), 11) судъ можетъ вызвать слѣдователя или свѣдущихъ людей, производившихъ освидѣтельствованіе или испытаніе (830), 12) судъ можетъ назначить новое освидѣтельствованіе или испытаніе чрезъ свѣдущихъ людей, которые могутъ быть избраны судомъ (832), 13) судъ можетъ отложить окончаніе судебнаго слѣдствія для приготовленія сторонъ къ состязанію по новому доказательству (876), 14) при обнаруженіи новаго обвиненія, не предусмотрѣннаго обвинительнымъ актомъ, если оно влечетъ за собою усиленіе наказанія, судъ можетъ обратить дѣло къ предварительному слѣдствію (895), 15) при обнаруженіи обстоятельствъ, возбуждающихъ отвѣтственность лицъ, суду не преданныхъ, судъ можетъ составить о нихъ особое постановленіе (919).

VII. Гласность (публичность)—право присутствовать при производствѣ судебно-слѣдственныхъ дѣйствій, предоставленное сторонамъ (гласность сторонъ) и постороннимъ лицамъ (общая гласность), а также право объявлять о происходившемъ на судѣ во всеобщее свѣдѣніе (гласность въ печати).

А) *Гласность сторонъ* необходима для осуществленія правъ сторонъ на состязаніе, гарантируетъ полноту и правильность производства. *На дознаніи* сторонъ нѣтъ, а потому нѣтъ и гласности; въ видѣ изъятія установлено въ Сибири по дѣламъ, подсуднымъ полковому суду, предъявленіе обвиняемому дознанія по его окончаніи (для Омскаго воен. окр.— § 9 полож., приложеннаго къ приказу по воен. вѣд. 1889 № 92, для Иркутскаго и Приамурскаго—§ 11 полож., приложеннаго къ прик. по воен. вѣд. 1889 № 106). *На предварительномъ слѣдствіи:* чины военной прокуратуры (какъ органы наблюденія) и частныя лица, принесшія жалобу, могутъ присутствовать при всѣхъ слѣдственныхъ дѣйствіяхъ (367 и 2 п. 376), участвующія въ дѣлѣ лица не могутъ присутствовать только при освидѣтельствованіи женщинъ, сопровождающемся обнаженіемъ скрытыхъ частей тѣла (420), и освидѣтельствованіи умственныхъ способностей въ окружномъ судѣ (423). Обвиняемый также можетъ присутствовать при производствѣ слѣдственныхъ дѣйствій, но первые допросы, если это окажется нужнымъ, снимаются въ отсутствіи обвиняемыхъ (493). *Въ періодѣ преданія суду* гласности сторонъ нѣтъ, такъ какъ въ немъ принимаетъ участіе только военная прокуратура. *На судебномъ разбирательствѣ* полная гласность сторонъ и только совѣщаніе судей происходитъ негласно. Ограниченія вызываются: 1) неявкою сторонъ къ разбирательству—неявка потерпѣвшаго и должностныхъ лицъ гражд. вѣдомства (въ полковыхъ судахъ), частнаго обвинителя и гражданскаго истца (въ военно-окружныхъ судахъ) или ихъ повѣренныхъ устраняетъ изъ разбирательства только гражданскій искъ (608 и 764); 2) поведеніемъ сторонъ: а) за нарушеніе

Digitized by Google

правилъ благопристойности, порядка и тишины и неподчиненіе въ семъ отношеніи распоряженіямъ предсѣдателя; при повтореніи участвующія въ дѣлѣ лица (кромѣ воен. прокурора) могутъ быть удалены изъ присутствія (109 и 112), б) подсудимый изъ нижнихъ чиновъ обязательно удаляется, если оскорбитъ присутствіе суда словомъ или неприличнымъ дѣйствіемъ (прилож. къ ст. 112); 3) свойствомъ судебно-слѣдственныхъ дѣйствій— допросъ оскорбленнаго начальника или старшаго офицерскаго званія производится въ отсутствіе подсудимаго (841), 4) мѣстомъ производства этихъ дѣйствій—внѣ засѣданія полкового суда подсудимый можетъ присутствовать только въ мѣстности, гдѣ находится судъ (612 и 647).

Б) *Гласность общая*: а) развиваетъ въ обществѣ увѣренность въ правильности приговора, б) побуждаетъ судей и участвующихъ въ дѣлѣ лицъ къ добросовѣстному исполненію обязанностей, в) гарантируетъ подсудимому средства защиты и нравственное удовлетвореніе или же усиливаетъ силу репрессіи. Въ періодъ предварительнаго производства гласности нѣтъ; наоборотъ, при главномъ производствѣ гласность устанавливается, какъ общее правило во всѣхъ современныхъ военныхъ процессахъ, кромѣ австрійскаго (113 франц. кодек., 96 бельгійск. констит. 1830 года, 443 итальян. кодек., 65 швейц. уст., 282 герм. уст.); по нашему уставу точно также нач. гласности (публичности) признано въ принципѣ для судебныхъ засѣданій (97) какъ полковыхъ (583), такъ и военно-окружныхъ судовъ (788). Вопросъ о допущеніи гласности въ полковыхъ судахъ возбуждалъ споры какъ при составленіи, такъ и при пересмотрѣ устава: указывалось на возможность вреднаго вліянія публичнаго разбора дѣлъ на нижнихъ чиновъ, на неудобство допускать въ суды не военнослужащихъ, на стѣснительность гласности для судей и свидѣтелей; съ другой стороны, выставлялось воспитательное значеніе гласности и необходимость ея при отсутствіи другихъ гарантій (гр. Панинъ въ 1867 г.). Результатомъ споровъ явилось ограниченіе гласности въ полковыхъ судахъ.

Ограниченія гласности: 1) естественныя—размѣрами помѣщенія въ залѣ судебныхъ засѣданій (20 п. наказ., 93 в. с. у., 3 инстр. полк. суд., 90—91 инстр. в. окр. суд.), 2) поведеніемъ публики въ случаѣ безпорядка, если невозможно различить виновныхъ, предсѣдатель при безуспѣшности внушенія можетъ удалить публику (111); 3) въ зависимости отъ рода дѣла, устанавливаются ограниченія обязательныя и факультативныя: а) о б я з а т е л ь н ы я — по дѣламъ, указаннымъ въ законѣ: въ полковыхъ судахъ: 1) о нарушеніяхъ воинской дисциплины, т. е. о преступленіяхъ 96, 101 лит. б., 102—105 и 112 ст. XXII, 2) о проступкахъ противъ правъ семейственныхъ (143 и 144 мир. уст., 1549—1597 улож.), 3) объ оскорбленіи женской чести, непотребствѣ и друг. безстыдныхъ или соединенныхъ съ соблазномъ дѣйствіяхъ (43 и 44 мир. уст.; 993—1000, 1523—1532 улож.), 4) о проступкахъ, преслѣдуемыхъ

Digitized by Google

не иначе, какъ по жалобамъ потерпѣвшихъ, если обѣ стороны просятъ (п. 1—4 ст. 593 и примѣч. къ п. г. ст. 31 инстр. полк. суд.); въ военно-окружныхъ судахъ: 1) о богохуленіи, оскорбленіи святыни и порицаніи вѣры (176—183 и 210 улож.), не упомянуты оступленіе отъ вѣры, ереси и расколы, внесенные въ ст. 620[2] у. у. с. закономъ 12 февр. 1887 г., 2) о преступленіяхъ противъ правъ семейственныхъ, 3) о преступленіяхъ противъ чести и цѣломудрія женщинъ, 4) о развратномъ поведеніи, противоестественныхъ порокахъ и сводничествѣ (п. 1—4 ст. 788), 5) о произнесеніи дерзкихъ, оскорбительныхъ словъ противъ Государя Императора или членовъ Императорскаго Дома (1202), 6) дѣла о государственныхъ преступленіяхъ, переданныя по положенію объ усиленной охранѣ генералъ-губернаторомъ или министр. внутр. дѣлъ, а въ мѣстностяхъ, не объявленныхъ на положеніи охраны, мин. внутр. дѣлъ по соглашенію съ мин. юстиціи (п. 3 ст. 18, п. 1 ст. 17 и 31 прилож. I къ ст. 1 уст. о предупрежд. и пресѣч. преступленій); б) факультативныя: въ западно-европейскихъ военныхъ процессахъ по всѣмъ дѣламъ въ видахъ огражденія общественной нравственности и порядка (113 франц. код., 443 итал. код., 96 бельг. конст. 1830 г., 65 швейц. уст.), равно интересовъ военной службы (283 герм. уст.). Въ Россіи въ полковыхъ судахъ—по всѣмъ дѣламъ, когда начальникъ, предавшій суду, признаетъ необходимымъ устранить гласность въ видахъ огражденія дисциплины (5 п. 593): въ военно-окружныхъ судахъ: 1) по всѣмъ дѣламъ, въ видахъ огражденія дисциплины, если это признаетъ нужнымъ судъ, командующій арміею и начальникъ военно-окружныхъ управленій (789 и 1386), 2) по дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ, если признаетъ нужнымъ судъ (1202). Условія закрытія дверей: въ полковыхъ судахъ по распоряженію командира полка, а въ случаяхъ 1—3 п. 593 также и по распоряженію предсѣдателя суда (п. г. ст. 31 инстр. полк. суд.). Въ военно-окружныхъ судахъ закрытіе дверей допускается только: а) при явной необходимости, б) съ обозначеніемъ, какія дѣйствія должны происходить при закрытыхъ дверяхъ, в) съ означеніемъ причинъ закрытія дверей—только въ опредѣленіи суда, но не въ распоряженіи командующаго войсками воен. округа (790) и д) приговоръ во всякомъ случаѣ провозглашается публично (795). Въ залу засѣданія допускаются къ слушанію дѣлъ, разсматриваемыхъ при закрытыхъ дверяхъ, въ полковыхъ судахъ: а) лица военно-судебнаго вѣдомства, б) по дѣламъ, указаннымъ въ 1 и 5 п. 593 ст., офицеры и военные чиновники, в) по просьбѣ подсудимаго и потерпѣвшаго—родственники и знакомые не болѣе, какъ по 3 лица съ каждой стороны (594). Въ военно-окружныхъ судахъ: а) по желанію подсудимаго и потерпѣвшаго могутъ быть оставлены родственники и знакомые по 3 лица съ каждой стороны (791); кромѣ того при слушаніи всѣхъ безъ исключенія дѣлъ могутъ присутствовать предсѣдатель и военный прокуроръ

Digitized by Google

военно-окружнаго суда (92 инстр. в. окр. суд.) б); съ разрѣшенія предсѣдателя суда могутъ быть допущены къ слушанію дѣлъ, указанныхъ въ 788 ст.: 1) начальники подсудимаго въ офицерскомъ званіи и 2) чины судебныхъ вѣдомствъ и присяжные повѣренные (792), а по дѣламъ, указаннымъ въ 789 ст., только офицеры и военные чиновники (793). 4) Въ зависимости отъ личныхъ качествъ, въ Германіи не допускаются къ слушанію дѣлъ военнослужащіе, состоящіе въ низшихъ, сравнительно съ посудимымъ, чинахъ (287 уст.), а также могутъ быть не допущены женщины, несовершеннолѣтніе и лишенные гражданскихъ правъ (288 уст.). Во Франціи запрещается доступъ въ судебныя засѣданія лицъ вооруженныхъ (115 код). Въ русскомъ военномъ процессѣ не допускаются къ слушанію дѣлъ объ офицерахъ нижніе чины (794), присутствованіе же при допросѣ начальниковъ или старшихъ офицерскаго званія, потерпѣвшихъ оскорбленіе, разрѣшается только прямымъ начальникамъ потерпѣвшихъ (841, распространенная и на полковые суды—63 инстр. полк. суд.).

В) *Гласность въ печати*: Во Франціи военный судъ можетъ воспретить печатаніе отчета по любому дѣлу (кромѣ приговора), но обсужденіе происходившаго на судѣ не воспрещено (ст. 113 код.). Въ Россіи отчеты о дѣлахъ, производившихся въ военныхъ судахъ, разрѣшается печатать только въ указанныхъ правительствомъ журналахъ безъ всякаго обсужденія рѣшеній, остальныя же повременныя изданія могутъ только перепечатывать отчеты безъ вскихъ измѣненій и разсужденій (119 в. с. у., 80 ст. уст. о цензурѣ и печати). Отчеты какъ полные, такъ и въ извлеченіяхъ можно печатать только въ періодическихъ журналахъ, имѣющихъ на то право и не иначе, какъ съ разрѣшенія предсѣдательствующаго, при чемъ послѣдній можетъ не давать разрѣшенія на печатаніе отчета до окончанія судебнаго слѣдствія, а въ особо важныхъ случаяхъ—до объявленія резолюціи, если печатаніе отчета можетъ вредно повліять на ходъ процесса въ интересахъ правосудія (114 и 115 инстр. в. окр. суд.). До судебнаго засѣданія запрещается оглашеніе свѣдѣній, обнаруженныхъ дознаніемъ или предварит. слѣдствіемъ (81 уст. о цензурѣ и печати).

Digitized by Google

Предметъ процесса.

1. ОБВИНЕНІЕ.

Обвиненіе—требованіе судебнаго признанія принадлежащаго государству права наказанія въ данномъ случаѣ; оно представляетъ собою существенно важную часть уголовнаго процесса, и наличность его предполагается во всѣхъ стадіяхъ и во всѣхъ типахъ процесса.

Общіе признаки обвиненія и гражданскаго иска: 1) оба они представляютъ собою требованіе или ходатайство о судебной защитѣ, право, а не обязанность субъекта (государства, но не органовъ его, для которыхъ обвиненіе является обязанностью предъ государствомъ); 2) оба они обращаются къ судебной, а не иной власти (если передаются чрезъ административныхъ властей, то считаются предъявленными съ момента передачи ихъ суду); 3) оба они являются требованіями, создающими для суда обязанность приступить къ производству дѣла. Фактическая доказательность обвиненія оцѣнивается обвинителемъ, при чемъ отъ неосновательныхъ обвиненій возможно оградить обвиняемыхъ только установленіемъ отвѣтственности обвинителей, а это мыслимо лишь при самостоятельности ихъ дѣятельности при независимости ихъ отъ судебной опеки.

Оправданный рѣшеніемъ военнаго суда имѣетъ право на вознагражденіе за вредъ и убытки, послѣдовавшіе отъ неправильнаго обвиненія (241). Требовать вознагражденія можетъ только оправданный окончательнымъ судебнымъ рѣшеніемъ дѣла по существу; если же дѣло прекращено до суда по явной неосновательности или недобросовѣстности обвиненія, вслѣдствіе клеветническихъ, притѣснительныхъ, пристрастныхъ и легкомысленныхъ дѣйствій обвинителя, то требованіе вознагражденія невозможно. Оправданный имѣетъ право требовать вознагражденія расходовъ на прибытіе къ слѣдствію и суду, на перемѣну мѣстопребыванія, если онъ жилъ не въ томъ городѣ, гдѣ производилось слѣдствіе, на наемъ защитника, на вызовъ на свой счетъ свидѣтелей, на представленіе денежнаго обезпеченія—если онъ находился на свободѣ; на наемъ защитника, на вызовъ на свой счетъ свидѣтелей, на устраненіе отъ домашнихъ дѣлъ и занятій—если оправданный содержался подъ стражею.

Оправданный можетъ требовать вознагражденія: А) *съ частныхъ лицъ*—эти требованія разсматриваются тѣмъ же судомъ, который оправдалъ подсудимаго, при чемъ необходимо полное оправданіе всѣми инстанціями и заявленіе требованія о вознагражденіи; кромѣ того, оправданный можетъ возбудить противъ обвинителя уголовное преслѣдованіе: а) за клевету, т. е. ложное заявленіе о такихъ поступкахъ подсудимаго и членовъ его семейства, которые не служили предметомъ возбужденнаго противъ под-

Digitized by Google

судимаго преслѣдованія, б) за ложный доносъ, т. е. лживое обвиненіе подсудимаго. 1) Непотерпѣвшихъ—во всякомъ случаѣ (781 у. у. с.); если слѣдствіе начато по объявленію или доносу частныхъ лицъ, то оправданный можетъ требовать вознагражденія, независимо отъ того, было ли обвиненіе недобросовѣстно или нѣтъ. 2) Потерпѣвшихъ — если они дѣйствовали недобросовѣстно, искажая обстоятельства происшествія, дѣлая ложныя показанія, подговаривая къ тому другихъ, употребляя иныя незаконныя или предосудительныя средства (782 у. у. с.). Условія примѣненія 782 ст. у. у. с. одинаковы въ общемъ и военномъ процессахъ, хотя правила возбужденія дѣлъ по жалобамъ потерпѣвшихъ различны. Кромѣ гражданской отвѣтственности обвинителя за неправое обвиненіе, 708 в. с. у. устанавливаетъ, что въ полковыхъ судахъ на частное лицо можетъ быть обращено взысканіе судебныхъ издержекъ, если обвиненіе признано недобросовѣстнымъ; ст. 94 инстр. полк. судамъ разъясняетъ, что взысканіе судебныхъ издержекъ можетъ быть возложено: а) только на потерпѣвшаго, по жалобѣ котораго дѣло началось и который принималъ и на самомъ судѣ участіе въ разъясненіи дѣла въ качествѣ частнаго обвинителя или гражданскаго истца, лично или чрезъ повѣреннаго (должностныя лица, по сообщеніямъ которыхъ начато дѣло за недобросовѣстное обвиненіе отвѣчаютъ, какъ за проступокъ по должности), б) если обвиненіе вполнѣ опровергнуто на судѣ и подсудимый оправданъ, в) если судъ признаетъ, что попѣвшій не имѣлъ никакого основанія къ возбужденію дѣла по отсутствію въ дѣйствіяхъ обвиняемаго признаковъ какого-либо преступленія или что онъ стремился поддержать свое обвиненіе вымышленными доказательствами и умышленнымъ искаженіемъ обстоятельствъ происшествія. Б) *Съ должностныхъ лицъ гражданскаго вѣдомства*—если можетъ доказать, что они дѣйствовали пристрастно, безъ законнаго повода или основанія, или же вообще недобросовѣстно, при чемъ иски эти предъявляются въ порядкѣ 1316—1336 ст. уст. граж. судопр. (783—784 у. у. с.) Для привлеченія къ имущественной отвѣтственности должностныхъ лицъ казеннаго управленія, возбудившихъ обвиненіе, необходимо установить наличность съ ихъ стороны указанныхъ въ 783 у. у. с. неправильныхъ дѣйствій; тѣми же условіями опредѣляется и отвѣтственность казны, обязанной возмѣщать убытки, причиненные неправильными дѣйствіями должностныхъ лицъ. Отвѣтственными могутъ быть: чины полиціи, должностныя лица, возбуждающія преслѣдованіе въ особыхъ порядкахъ судопроизводства, судебный слѣдователь и прокуроръ. Порядокъ предъявленія иска: противъ должностныхъ лицъ административнаго вѣдомства: окружному суду—противъ лицъ до IX кл. по должности, судебной палатѣ— противъ лицъ отъ VIII до V класса и кассаціонному департаменту—противъ лицъ выше V класса (1317 уст. гражд. суд.); противъ чиновъ судебнаго вѣдомства: судебной палатѣ—противъ членовъ окружного

Digitized by Google

суда, и мировыхъ судей, соединенному присутствію 1-го и кассаціонныхъ департаментовъ—противъ предсѣдателей, членовъ и прокуроровъ высшихъ судебныхъ установленій (1331 уст. гражд. суд.). Срокъ установленъ 3-хъ мѣсячн. со дня объявленія распоряженія или 6-ти мѣсяч. со дня приведенія его въ дѣйствіе, если оно объявлено не было. Отъ должностного лица или членовъ присутственнаго мѣста требуется объясненіе: отъ чиновъ административнаго вѣдомства—по копіи искового прошенія, отъ чиновъ судебнаго вѣдомства—по копіи просьбы, если судебная палата или сенатъ послѣ предварительнаго разсмотрѣнія просьбы найдетъ, что она можетъ подлежать удовлетворенію (1318, 1319 и 1333 уст. гражд. суд.). Иски противъ чиновъ административнаго вѣдомства разсматриваются особыми присутствіями окружного суда или судебной палаты (1320—1322 уст. гражд. суд.). Дѣло докладывается на общемъ основаніи, установлено аппелляціонное обжалованіе въ 4-хъ мѣс. срокъ. Признавъ должностное лицо виновнымъ, особое присутствіе можетъ опредѣлить количество вознагражденія, если оно положительно удостовѣрено, въ противномъ случаѣ истецъ можетъ требовать опредѣленія вознагражденія въ общемъ порядкѣ гражданскаго судопроизводства (1323—1330 уст. гражд. суд.). На предъявленіе иска противъ чиновъ судебнаго вѣдомства необходимо получить отъ судебной палаты или сената разрѣшеніе отыскивать убытки, при чемъ палата или сенатъ назначаетъ тотъ окружной судъ, въ который ситель можетъ обратиться съ искомъ (1332—1336 уст. гражд. суд.). В) *Съ должностныхъ лицъ военнаго и военно-судебнаго вѣдомства* — если можетъ доказать, что они дѣйствовали пристрастно, притѣснительно, безъ законнаго повода и основанія и вообще недобросовѣстно (242), жалобы подаются начальству обжалуемаго лица; въ случаѣ признанія жалобы основательною, виновный предается военному суду, который на общемъ основаніи разрѣшаетъ искъ о вознагражденіи за вредъ и убытки (243). По разъясненію главнаго военнаго суда, оправданный можетъ отыскивать вознагражденіе своихъ судебныхъ издержекъ не иначе, какъ въ порядкѣ 242 ст., при чемъ непризнаніе судомъ по внутреннему убѣжденію подсудимаго виновнымъ не можетъ подвергать обвинителя отвѣтственности за неправое обвиненіе. Различіе между отвѣтственностью военныхъ и гражданскихъ должностныхъ лицъ: первые — только въ случаѣ преданія ихъ суду, т. е. при наличности преступленія, вторые — кромѣ того при дѣйствіяхъ предосудительныхъ и легкомысленныхъ въ порядкѣ гражданскаго судопроизводства.

Различіе между обвиненіемъ и гражданскимъ искомъ: а) по содержанію гражданскій искъ — частный, матеріальный, обвиненіе — искъ публичный, индивидуальный, б) по формѣ гражданскій искъ долженъ быть единымъ (при предъявленіи его и поддержаніи) и неизмѣняемымъ, обвиненіе распадается на первоначальное и окончательное, при чемъ дѣя-

Digitized by Google

тельность по первоначальному обвиненію сближается съ дѣятельностью по пресѣченію преступленій, обвинителю обезпечивается помощь государства и онъ подчиняется контролю.

I. Свойства обвиненія: 1) публичность — право обвиненія принадлежитъ государству, опредѣляется интересами публичными и осуществляется самостоятельно; обвиненіе независимо: а) отъ произвола отдѣльныхъ частныхъ лицъ (напр. потерпѣвшихъ), б) отъ усмотрѣнія судебной власти, в) отъ другихъ властей. Въ видѣ исключенія въ нѣкоторыхъ случаяхъ устанавливается зависимость обвиненія: а) пассивная — обвинитель не можетъ возбудить обвиненія безъ требованія о томъ указанныхъ въ законѣ лицъ, напр. по дѣламъ, начинаемымъ не иначе, какъ по жалобѣ потерпѣвшихъ, но не оканчивающихся примиреніемъ; б) активная — когда наличность требованія со стороны указанныхъ въ законѣ органовъ обязываетъ предъявить обвиненіе, напр. по дѣламъ о нарушеніяхъ уставовъ казенныхъ управленій. 2) Индивидуальность — обвиненіе должно содержать указаніе на опредѣленное лицо (288 п. 1 и 2, 291 п. 1 и 2, 451—455, 713 п. 1 и 2), не переходитъ на другихъ лицъ и прекращается за смертью обвиняемаго (224). Судъ не въ правѣ распространять изслѣдованіе на лица и дѣянія, относительно которыхъ обвинителемъ не предъявлено обвиненія (895, 919 и 678). наоборотъ, въ виду организаціи предварительнаго слѣдствія на розыскныхъ началахъ военный слѣдователь обязывается производить слѣдствіе даже и въ тѣхъ случаяхъ, когда обвиняемый не указанъ, лишь бы происшествіе могло заключать въ себѣ признаки преступленія, подсуднаго военно-окружному суду (362). 3) Раздѣленіе обвиненія на первоначальное и окончательное (возбужденіе и обличеніе) обусловливается невозможностью, за отсутствіемъ нужныхъ доказательствъ, сразу окончательно формулировать обвиненіе. Возбужденіе обвиненія складывается изъ: а) предъявленія обвиненія суду и б) принятія его судомъ, провѣряющимъ при этомъ компетентность обвинителя и наличность необходимыхъ юридическихъ условій; принятіе обвиненія выражается въ привлеченіи въ качествѣ обвиняемаго. Возбужденія обвиненія не слѣдуетъ смѣшивать: а) съ начатіемъ дѣла въ судебномъ порядкѣ (напр. для изслѣдованія причинъ пожара), б) съ участіемъ въ дѣлѣ (такъ какъ можно присоединиться къ иску, возбужденному другимъ). Моментъ возбужденія уголовн. преслѣдованія, прерывающій теченіе давности, создающій положеніе обвиняемаго, считается на западѣ съ момента принятія обвиненія судомъ, у насъ — съ момента предъявленія его суду и даже полицейской власти: необходимо лишь, чтобы ходатайство о возбужденіи уголовн. преслѣдованія было обращено къ компетентной власти, исходило отъ лицъ, имѣющихъ право возбудить преслѣдованіе и имѣло своимъ предметомъ дѣяніе наказуемое. Субъектъ первоначальнаго обвиненія активенъ только въ починѣ, затѣмъ дѣятельность его мало замѣтна, такъ какъ его дополняетъ и даже замѣняетъ слѣдователь;

Digitized by Google

субъектъ окончательнаго обвиненія — активенъ отъ начала до конца. 4) Связь дѣятельности по первоначальному обвиненію съ системою мѣръ пресѣченія преступленія на западѣ выражается въ несудебномъ предварительномъ производствѣ, у насъ — лишь въ томъ, что органами первоначальнаго обвиненія являются военные начальники, на которыхъ возложено и принятіе мѣръ пресѣченія (прим. 1 къ ст. 213 и 214). 5) Обвиненіе пользуется государственною помощью, участіе частныхъ лицъ только допускается, но и то съ существенными ограниченіями ихъ усмотрѣнія, при чемъ въ военномъ процессѣ ограниченія эти гораздо многочисленнѣе, чѣмъ въ общемъ.

II. Субъектъ обвиненія. Право обвиненія принадлежитъ государству, а по изъятію въ нѣкоторыхъ закономъ указанныхъ случаяхъ — частнымъ лицамъ (публичное и частное обвиненіе). А) *Субъектъ возбужденія уголовнаго преслѣдованія:* 1) публичнаго. Въ большинствѣ западно-европейскихъ военныхъ процессовъ возбужденіе уголовнаго преслѣдованія составляетъ исключительное право военнаго начальства. Въ Англіи, гдѣ возбужденіе преслѣдованія совпадаетъ съ актомъ преданія обвиняемаго суду, въ зависимости отъ подсудности дѣла правомъ созванія военнаго суда пользуются военные начальники, получившіе срочное или безсрочное спеціальное полномочіе отъ королевы (генеральныхъ судовъ), подчиненнымъ начальникамъ, уполномоченнымъ на то (окружныхъ судовъ), и начальникамъ не ниже капитана (полковыхъ судовъ); во Франціи возбужденіе преслѣдованія противъ полковниковъ и высшихъ чиновъ зависитъ отъ военнаго министра, а противъ всѣхъ остальныхъ — отъ командующихъ военными округами; военный слѣдователь (rapporteur) приступаетъ къ производству слѣдствія не иначе, какъ по порученію военнаго начальства, а слѣдствіе, начинаемое докладчикомъ по его личному усмотрѣнію въ случаяхъ flagrant délit, разсматривается, какъ дознаніе; въ Швейцаріи преслѣдованіе возбуждается въ зависимости отъ чина и должности обвиняемаго различными начальствующими лицами (отъ главнокомандующаго до начальниковъ отдѣльныхъ частей), въ Германіи—военно-начальствующими лицами въ зависимости отъ чина и должности обвиняемаго, въ Австріи — высшими начальниками до подполковника, при чемъ они могутъ передавать свое право низшимъ начальникамъ. Въ отличіе отъ другихъ военныхъ процессовъ въ Италіи — дознаніе можетъ быть начинаемо органами военной полиціи, передается затѣмъ прямо военному слѣдователю, который можетъ начать слѣдствіе, не испрашивая разрѣшенія военнаго начальства; въ Бельгіи преслѣдованіе могутъ возбуждать по собственной иниціативѣ генералъ-аудиторъ и военно-окружные аудиторы. — Въ русскомъ военномъ процессѣ нормальнымъ возбудителемъ преслѣдованія являются *военно-начальствующія лица* (214 и 1184), при чемъ право сдѣлать распоряженіе о производствѣ предварительнаго слѣдствія принадлежитъ непосред-

Digitized by Google

ственному начальнику обвиняемаго. Въ рукахъ военнаго начальника сосредоточиваются всѣ законные поводы къ начатію дѣлъ: донесенія подчиненныхъ военныхъ начальниковъ (282), сообщенія полиціи (283), мировыхъ судей, судебныхъ и другихъ присутственныхъ мѣстъ и должностныхъ лицъ (284), частныхъ лицъ (285), военнослужащихъ (прим. къ ст. 285). Къ нимъ же обращаются съ сообщеніями объ обстоятельствахъ, могущихъ служить поводомъ къ возбужденію преслѣдованія, военный слѣдователь (348), военный прокуроръ (375), военные суды — полковые (678) и военно-окружные (724 и 919). Возбуждать уголовное преслѣдованіе по непосредственному усмотрѣнію могутъ только полковые командиры (281), имъ же принадлежитъ и право распоряженія о производствѣ дознанія (315) и предварительнаго слѣдствія (339), при чемъ военный слѣдователь провѣряетъ предложеніе военнаго начальника съ точки зрѣнія его законности (347); тѣмъ же полковымъ командирамъ принадлежитъ по дѣламъ о нижнихъ чинахъ и право преданія полковому суду (572). Предѣлы вѣдомства военнаго начальства по отношенію къ возбужденію уголовнаго преслѣдованія опредѣляются п. 1 и 2 ст. 314 и 316.

Въ видѣ исключенія изъ общаго правила по дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ уголовное преслѣдованіе возбуждается командующимъ войсками военнаго округа (1185). Въ нѣкоторыхъ случаяхъ право военнаго начальства на возбужденіе уголовнаго преслѣдованія ставится въ зависимость отъ дѣятельности другихъ органовъ. а) *Пассивная зависимость* устанавливается по дѣламъ о преступленіяхъ частно-публичныхъ, подлежащихъ преслѣдованію не иначе, какъ по жалобѣ потерпѣвшаго, но не оканчиваемыхъ примиреніемъ: 1) о преступленіяхъ противъ чести и цѣломудрія женщинъ, если не послѣдовало смерти изнасилованной, — по жалобамъ потерпѣвшей, родителей, родственниковъ или опекуновъ (прим. къ ст. 1532, 1523—1526, 1528—1530 улож. о наказ.), 2) о похищеніи женщинъ, принужденіи ко вступленію въ бракъ и бракѣ путемъ обмана — по жалобѣ потерпѣвшей, родителей или опекуновъ (ст. 1549—1551 улож. о наказ.), 3) о кражахъ и присвоеніи имущества между родителями и дѣтьми или между супругами (прим. къ ст. 1664 и прим. къ ст. 1675 улож. о наказ.) и 4) о противозаконномъ сожитіи неженатаго съ незамужней, если послѣдствіемъ было рожденіе ребенка (ст. 994 улож. о нак.). Главный военный судъ (по поводу дѣла объ изнасилованіи) разъяснилъ, что для возбужденія дѣлъ этой категоріи не требуется формальной жалобы, а достаточно одного заявленія объ учиненномъ преступленіи подлежащей власти со стороны потерпѣвшей, доклада начальству о преступленіи, словесной жалобы начальству. б) *Активная зависимость* устанавливается по дѣламъ: 1) о преступленіяхъ по должности должностныхъ лицъ военно-судебнаго вѣдомства: распоряженіе судебныхъ установленій, отъ которыхъ зависитъ преданіе суду, обязательно для начальства обвиняемыхъ

Digitized by Google

и оно должно возбудить уголовное преслѣдованіе (1212—1213 и 1216); безъ опредѣленія соотвѣтствующаго судебнаго установленія начальство не въ правѣ возбудить уголовное преслѣдованіе противъ кого-либо изъ чиновъ военно-судебнаго вѣдомства за преступленіе по должности, а можетъ лишь сообщить о томъ суду (3 п. 1211); 2) о нарушеніяхъ уставовъ казенныхъ управленій: военное начальство не въ правѣ отказать должностнымъ лицамъ казенныхъ управленій въ производствѣ предварительнаго слѣдствія по нарушеніямъ, надлежащимъ порядкомъ засвидѣтельствованнымъ (1225); возбужденіе дѣлъ этой категоріи возлагается на присутственныя мѣста и должностныхъ лицъ казеннаго управленія, а также на общую и желѣзнодорожную жандармскую полицію (1129 у. у. с.); 3) о нарушеніяхъ уставовъ благочинія и благоустройства: дѣла возбуждаются полиціей, управами и участковыми попечителями (о нарушеніи обязательныхъ постановленій городскихъ и земскихъ учрежденій), чинами фабричной инспекціи и окружными горными инженерами (о нарушеніи правилъ о фабрично-заводской промышленности), полиціей, чинами лѣсного вѣдомства, крестьянскихъ учрежденій и управленій государственныхъ имуществъ (о нарушеніи правилъ о сбереженіи лѣсовъ), полиціей (о нарушеніи правилъ объ охотѣ), капитаномъ надъ портомъ (о нарушеніи правилъ о торговомъ судоходствѣ, ст. 1216^{1}—1216^{5} у. у. с.); во всѣхъ этихъ случаяхъ военное начальство обязано возбудить преслѣдованіе, но кромѣ того оно можетъ возбудить преслѣдованіе по общему правилу и независимо отъ сообщенія должностныхъ лицъ; 4) о нарушеніи законовъ о печати (1275): преслѣдованіе возбуждается главнымъ управленіемъ по дѣламъ печати и цензурными комитетами, а въ случаяхъ оскорбленія присутственныхъ мѣстъ и должностныхъ лицъ— прокуратурою, не иначе, какъ по жалобамъ потерпѣвшихъ, въ случаѣ нарушенія правилъ о печатаніи рѣшеній судовъ — прокуратурою, въ случаѣ нарушенія правилъ о типографіяхъ и книжной торговлѣ — инспекторами, особо назначенными чиновниками и высшими чинами полиціи, въ случаѣ нарушенія правилъ о драматическихъ представленіяхъ — градоначальниками и высшими чинами полиціи (1213[5], [6], [9] и [10] у. у. с). Сообщенія этихъ лицъ и учрежденій, если нарушеніе законовъ о печати было соединено съ нарушеніемъ обязанностей военной службы, являются обязательными для военнаго начальства (1274), хотя этимъ не устраняется возможность окончанія дѣла въ порядкѣ дисциплинарномъ.

Военное начальство, въ качествѣ субъекта возбужденія уголовнаго преслѣдованія, замѣняется нормальными возбудителями преслѣдованія по уст. угол. суд. (прокуратура, полиція, частныя лица, судебные органы), когда по преступленіямъ общимъ, учиненнымъ въ мѣстахъ, состоящихъ въ вѣдѣніи общей полиціи, слѣдствіе о военнослужащемъ производится судебнымъ слѣдователемъ: къ обвиняемымъ изъ нижнихъ чиновъ правила уст. угол. суд. примѣняются безусловно, а при обвиненіи офицеровъ въ престу-

Digitized by Google

пленіяхъ, подсудныхъ военному суду, судебный слѣдователь начинаетъ слѣдствіе не иначе, какъ по соглашенію съ подлежащимъ военнымъ начальникомъ, которому сообщаетъ о поводахъ къ возбужденію слѣдствія (364); при несогласіи съ мнѣніемъ судебнаго слѣдователя военный начальникъ о причинахъ, по которымъ полагаетъ не подвергать офицера слѣдствію, извѣщаетъ прокурора окружного суда; при согласіи съ мнѣніемъ военнаго начальника прокуроръ сообщаетъ судебному слѣдователю о прекращеніи дѣла, а при несогласіи—дѣлаетъ распоряженіе о начатіи слѣдствія, извѣщая о томъ военнаго начальника, который въ этомъ случаѣ обязанъ отправить обвиняемаго къ слѣдствію, но можетъ донести о своемъ несогласіи по командѣ, а военный министръ можетъ въ подлежащихъ случахъ сдѣлать сношеніе съ министромъ юстиціи (365).

Военная прокуратура правомъ возбужденія уголовнаго преслѣдованія не пользуется. Обнаруживъ при наблюденіи за предварительнымъ слѣдствіемъ или при разсмотрѣніи поступившаго къ нему дѣла признаки подсуднаго военному суду преступленія, по которому еще не возбуждено преслѣдованіе, военный прокуроръ сообщаетъ объ обнаруженномъ подлежащему военному начальнику, а въ случаѣ оставленія такого сообщенія безъ послѣдствій доноситъ непосредственному высшему начальнику и главному военному прокурору (375), а въ военное время—въ полевой штабъ арміи (1336); при этомъ обнаруженныя при разсмотрѣніи предварительнаго слѣдствія о какомъ-либо преступленіи противозаконныя дѣйствія лицъ, не участвовавшихъ въ томъ преступленіи, должны быть предметомъ особаго слѣдствія (548).

Полиція, мировые судьи, судебныя и другія присутственныя мѣста и должностныя лица сообщаютъ военному начальству о всѣхъ обнаруженныхъ ими въ кругѣ ихъ дѣйствія преступленіяхъ военнослужащихъ, подсудныхъ военному суду, увѣдомляя военное начальство о преступленіяхъ военнослужащихъ, подлежащихъ разбирательству и рѣшенію судебныхъ властей гражданскаго вѣдомства. Полиція обязана сообщать военному начальству свѣдѣнія о происшествіяхъ, заключающихъ признаки преступленія, немедленно и никакъ не позже сутокъ по полученіи о томъ свѣдѣнія (283—284). Если военный начальникъ оставитъ безъ послѣдствій сообщенія полиціи и друг. административныхъ властей о преступленіяхъ подчиненныхъ ему лицъ, высшіе въ городѣ и уѣздѣ полицейскіе чины, а также административныя должностныя лица могутъ обращаться съ заявленіями къ высшимъ въ порядкѣ подчиненности военнымъ начальникамъ, если признаютъ дѣйствія непосредственнаго начальства неправильными (298). Такимъ образомъ, ни полиція, ни административные органы не имѣютъ права возбуждать уголовное преслѣдованіе въ военныхъ судахъ; въ видѣ исключенія должностныя лица казеннаго управленія и административные органы являются возбудителями преслѣдованія въ тѣхъ случаяхъ,

Digitized by Google

когда сообщенія ихъ являются обязательными для военнаго начальства (см. стр. 26—27).

Частныя лица съ объявленіями (не потерпѣвшіе) и жалобами (потерпѣвшіе) по преступленіямъ военнослужащихъ, подсуднымъ военному суду, обращаются къ начальству обвиняемаго или къ полиціи, а военнослужащіе, состоящіе на дѣйствительной службѣ, къ непосредственному своему начальству (285 и прим.), при чемъ жалобы приносятся военному начальству или самими потерпѣвшими, или тѣмъ, коимъ предоставлено право ходатайства за нихъ по закону, или же черезъ повѣренныхъ, удовлетворяющихъ условіямъ, указаннымъ въ ст. 44—50 уст. гражд. суд. (287). При оставленіи безъ послѣдствій жалобы частнаго лица (потерпѣвшаго) военное начальство обязано увѣдомить жалобщика (299). Если потерпѣвшій будетъ просить о непремѣнномъ производствѣ разслѣдованія, то военный начальникъ обязанъ сдѣлать распоряженіе о производствѣ дознанія, предварительное же слѣдствіе производится только тогда, когда военное начальство признаетъ это необходимымъ по важности обвиненія (300). При подсудности дѣла полковому суду въ случаѣ отказа въ назначеніи дознанія или если дознаніе не было передано на разсмотрѣніе полкового суда, потерпѣвшіе могутъ обращаться съ жалобами къ высшимъ начальникамъ въ порядкѣ подчиненности тѣхъ начальствующихъ лицъ, дѣйствіями коихъ они недовольны (301); точно также при подсудности дѣла военно-окружному суду на отказъ въ производствѣ предварительнаго слѣдствія потерпѣвшій можетъ принести жалобу непосредственному начальнику отказавшаго; жалоба эта съ свѣдѣніями по ней препровождается на заключеніе военнаго прокурора, при согласіи съ его заключеніемъ военный начальникъ дѣлаетъ соотвѣтствующее распоряженіе, а при несогласіи—представляетъ дѣло по начальству для внесенія на разсмотрѣніе главнаго военнаго суда (302). Потерпѣвшими признаются лица, понесшія отъ преступленія какой-либо вредъ матеріальный или нематеріальный, наличный или возможный, нарушающій права ихъ самихъ или лицъ, близкихъ имъ по родству и опекѣ. Жалобы потерпѣвшихъ (а также объясненія лицъ непотерпѣвшихъ) могутъ быть приносимы во всякое время письменно или словесно, лично или черезъ представителей (по закону или по соглашенію); словесныя жалобы и объявленія записываются въ особый актъ, прочитываемый жалобщику или объявителю и подписываемый ими; военный начальникъ долженъ распросить жалобщика или объявителя объ обстоятельствахъ происшествія или объ извѣстныхъ ему признакахъ преступленія, а въ случаѣ явнаго обвиненія кого-либо въ преступленіи предупреждаетъ объ отвѣтственности за лживые доносы. Въ жалобѣ по возможности должны быть указаны: 1) преступное дѣяніе, время и мѣсто его совершенія, 2) обвиняемое или подозрѣваемое лицо и мѣсто его пребываніе, 3) свидѣтели или иныя доказательства, подтверждающія жалобу, 4) вредъ и убытки, понесенные жалоб-

Digitized by Google

щикомъ, 5) имя, фамилія и мѣстожительство жалобщика, 6) время подачи жалобы (286, 287, 290—292). Во время производства предварительнаго слѣдствія принесшій жалобу имѣетъ право: 1) выставлять своихъ свидѣтелей, 2) присутствовать при слѣдственныхъ дѣйствіяхъ и предлагать съ разрѣшенія слѣдователя вопросы обвиняемому и свидѣтелямъ, 3) представлять доказательства, 4) требовать выдачи на свой счетъ копій протоколовъ и постановленій, 5) просить о принятіи мѣръ къ обезпеченію вознагражденія за вредъ и убытки, но слѣдователь распоряжается о принятіи такихъ мѣръ только въ томъ случаѣ, когда признаетъ просьбу истца основательною (376 и 377). Принесшій жалобу или объявленіе долженъ воздерживаться отъ лживыхъ доносовъ и отъ ложныхъ показаній, но не обязанъ доказывать преступленіе (292 и 293). Лицъ не потерпѣвшихъ уставъ называетъ объявителями, различая среди нихъ: 1) очевидцевъ — ихъ объявленіе можетъ служить достаточнымъ основаніемъ къ началію дѣла, хотя бы въ виду военнаго начальства и не было другихъ уликъ, и 2) не очевидцы—объявленія ихъ составляютъ достаточное основаніе только тогда, когда обвинителемъ представлены доказательства въ достовѣрности обвиненія (294 и 295). Безыменные пасквили и подметныя письма служатъ поводомъ къ дознанію только въ тѣхъ случаяхъ, если они заключаютъ въ себѣ указаніе на важное злоумышленіе или преступное дѣяніе, угрожающія общественному спокойствію, или на важныя злоупотребленія по военному хозяйству (296). Наконецъ, въ числѣ законныхъ поводовъ къ началію дѣлъ 4 п. 280 в. с. у. указываетъ явку съ повинною, но ст. 310 у. у. с., разрѣшающая слѣдователю оставить явку съ повинною безъ послѣдствій, если признаніе явившагося опровергается имѣющимися у него данными,—не внесена въ в. с. у.

Судебные органы: а) Военный слѣдователь приступаетъ къ предварительному слѣдствію не иначе, какъ по порученію военнаго начальника (346), такъ какъ, по разъясненію главн. воен. суда, безъ потрясенія порядка военной службы и дисциплины невозможно предоставить на волю каждаго возбуждать судебное преслѣдованіе безъ вѣдома и дозволенія начальства; обнаруживъ при производствѣ слѣдствія объ одномъ преступленіи признаки другого, не имѣющаго существенной связи съ производимымъ дѣломъ или участіе другого лица, не привлеченнаго въ качествѣ обвиняемаго, военный слѣдователь доводитъ объ обнаруженномъ до свѣдѣнія военнаго начальника и начинаетъ изслѣдованіе вновь открытаго преступленія не иначе, какъ по его порученію (348). б) Полковой судъ ограничивается при разсмотрѣніи дѣла предѣлами, указанными въ приказѣ о преданіи суду. При обнаруженіи на судебномъ разбирательствѣ преступнаго дѣянія, хотя и подсуднаго полковому суду, но не предусмотрѣннаго въ приказѣ о преданіи суду и подвергающаго подсудимаго болѣе строгому наказанію, чѣмъ дѣяніе, указанное въ этомъ приказѣ, полковой судъ, не

Digitized by Google

постановляя приговора, представляетъ дѣло полковому командиру; если же вновь обнаруженное преступное дѣяніе подвергаетъ виновнаго одинаковому или менѣе строгому наказанію, чѣмъ дѣяніе, указанное въ приказѣ, то полковой судъ постановляетъ приговоръ и не входитъ въ разсмотрѣніе вновь обнаруженнаго дѣянія только въ томъ случаѣ, если оно не имѣетъ тѣсной связи съ первоначальнымъ обвиненіемъ, при чемъ доноситъ о немъ командиру полка (79 — 80 инстр. полк. суд.). Особенность этихъ правилъ состоитъ въ установленіи оригинальнаго порядка сужденія подсудимаго сначала за то преступленіе, которое указано въ приказѣ о преданіи суду, а затѣмъ—за вновь обнаруженное преступленіе, по совокупности съ первымъ приговоромъ. Въ случаѣ оправданія подсудимаго по тому обвиненію, за которое онъ преданъ суду, полковой судъ можетъ войти въ разсмотрѣніе вновь обнаруженнаго преступленія при наличности условій, указанныхъ въ ст. 80 инстр. полк. суд., хотя въ аналогичныхъ случаяхъ военно-окружные суды, какъ разъясняетъ главн. воен. судъ, по 895 в. с. у. лишены права входить въ обсужденіе вновь обнаруженныхъ преступленій.—Какъ о вновь обнаруженныхъ преступныхъ дѣяніяхъ, такъ и о замѣченныхъ при производствѣ дѣла упущеніяхъ или безпорядкахъ по какой-либо части, полковой судъ доноситъ командиру полка, представляя ему приговоръ въ окончательной формѣ вмѣстѣ съ дѣломъ (678); это донесеніе составляется дѣлопроизводителемъ одновременно съ изготовленіемъ приговора въ окончательной формѣ по распоряженію предсѣдателя и указаніямъ его и другихъ судей; подписывается оно всѣмъ составомъ суда (ст. 104 инстр. полк. суд.). в) Военно-окружный судъ въ періодъ приготовительныхъ распоряженій въ тѣхъ случаяхъ, когда открываются новыя обстоятельства, не бывшія въ виду при распоряженіи о преданіи суду, но имѣющія вліяніе на дальнѣйшее направленіе дѣла, предоставляетъ военному прокурору сообщить о томъ военному начальнику, отъ власти котораго зависитъ преданіе обвиняемаго суду (724). Затѣмъ если новое, не предусмотрѣнное въ обвинительномъ актѣ преступное дѣяніе, усиливающее отвѣтственность подсудимаго, обнаружилось на судебномъ слѣдствіи, то военно-окружный судъ, не постановляя приговора, обращаетъ дѣло къ предварительному слѣдствію (если это окажется нужнымъ) и къ составленію новаго обвинительнаго акта по всѣмъ преступнымъ дѣяніямъ подсудимаго (895); по разъясненію главн. воен. суда новое обвиненіе можетъ быть немедленно разсмотрѣно судомъ только въ томъ случаѣ, когда оно не влечетъ болѣе строгаго наказанія, чѣмъ преступленіе, указанное въ обвинительномъ актѣ; если же первоначальное обвиненіе отвергнуто, то новое—является единственнымъ и можетъ быть предметомъ судебнаго разсмотрѣнія не иначе, какъ въ порядкѣ 214 ст. в. с. у. Наконецъ, если на судебномъ слѣдствіи обнаружатся обстоятельства, возбуждающія отвѣтственность лицъ, суду не преданныхъ, то судъ обязанъ указать на нихъ въ особомъ постановленіи, которое сооб-

Digitized by Google

щается чрезъ военнаго прокурора о военнослужащихъ—въ штабъ округа для доклада командующему войсками, начальнику соотвѣтствующаго главнаго управленія (о лицахъ, не подвѣдомственныхъ командующему войсками,—наприм., военно-учебнаго вѣдомства) или шефу отдѣльнаго корпуса (жандармовъ, пограничной стражи), а въ военное время—въ полевой штабъ арміи или въ штабъ округа по принадлежности, о лицахъ же гражданскаго вѣдомства, какъ должностныхъ, такъ и частныхъ,—подлежащимъ административнымъ или судебнымъ властямъ (919 и 1391). г) Гражданскій судъ, обнаруживъ при разсмотрѣніи какого-либо гражданскаго дѣла преступленіе или проступокъ военнослужащаго, подсудные военному суду, сообщаетъ о нихъ на общемъ основаніи военному начальству, при чемъ послѣднее не освобождается отъ обязанности возбудить уголовное преслѣдованіе, а военный судъ долженъ затѣмъ опредѣлить уголовную отвѣтственность обвиняемаго (237).

2) *Частное обвиненіе* представляетъ собою исключеніе изъ общаго правила, сосредотчивающаго обвиненіе въ рукахъ особо учрежденыхъ государственныхъ обвинителей. Частныя лица допускаются къ обвиненію по слѣдующимъ основаніямъ: 1) нѣкоторыя преступленія запрещаются главнымъ образомъ во имя интересовъ потерпѣвшихъ 2) оглашеніе нѣкоторыхъ преступленій было бы усугубленіемъ вреда, 3) иногда гражданскую неправду трудно отличить отъ уголовной. Основныя формы частнаго обвиненія: главное (устраняющее публичное обвиненіе), замѣняющее (когда публичный обвинитель не желаетъ выступить) и дополнительное (совмѣстно съ публичнымъ). У насъ широкое право частныхъ обвинителей въ формѣ главнаго обвиненія: частный обвинитель указываетъ предѣлы процесса, можетъ прекратить производство отказомъ отъ обвиненія явнымъ или предполагаемымъ (неявка), можетъ примириться съ обвиняемыхъ. — а) Раздѣленіе обвиненія — каждый изъ нѣсколькихъ потерпѣвшихъ отъ одного преступленія пользуется самостоятельно правомъ обвиненія и примиренія, но наказаніе, понесенное по жалобѣ одного изъ потерпѣвшихъ, покрываетъ весь уголовный искъ. б) Замѣна обвинителя является необходимою, если потерпѣвшій малолѣтній, безвѣстно отсутствующій, безумный, сумасшедшій и вообще недѣеспособный. Законными представителями признаются: родители (для дѣтей законныхъ и незаконныхъ, несовершеннолѣтнихъ и находящихся на попеченіи), супруги (мужья, а жены—только при физической невозможности для мужа пользоваться своими правами), опекуны, наконецъ, тѣ, у кого потерпѣвшіе находятся на воспитаніи и кто фактически имѣетъ за ними попеченіе. Въ случаяхъ коллизіи потерпѣвшаго и замѣстителя—преимущество предоставляется первому—если онъ дѣеспособенъ, или второму—если потерпѣвшій недѣеспособенъ. Добровольное представительство опредѣляется формальною довѣренностью (спеціальною для права обвиненія, за исключеніемъ престу-

Digitized by Google

пленій противъ ввѣреннаго имущества) — или же устнымъ заявленіемъ суду, заносимымъ въ протоколъ. 3) Дѣлимость частнаго обвиненія—если нѣсколько обвиняемыхъ, то къ отвѣтственности привлекаются только тѣ изъ нихъ, которые указаны въ жалобѣ.

Жалоба частнаго обвинителя является основаніемъ дальнѣйшей судебной дѣятельности, а кромѣ того имѣетъ важное матеріальное значеніе, такъ какъ становится однимъ изъ условій наказуемости дѣянія. Частные обвинители должны обращаться съ своими жалобами къ военно-начальствующимъ лицамъ (214), при чемъ жалобы подаются тѣмъ же порядкомъ, какъ и по дѣламъ публичнаго обвиненія (287, 290—292). Особенность дѣлъ частнаго обвиненія заключается въ томъ, что жалобы приносятся тому военному начальнику, отъ власти котораго зависитъ возбужденіе дѣла; военный начальникъ подвергаетъ эти жалобы предварительному разбирательству для склоненія сторонъ къ миру (303); мировое разбирательство производится самимъ военнымъ начальникомъ или, по его порученію, однимъ изъ его подчиненныхъ не далѣе, какъ въ 3-хъ дневный срокъ, который по просьбѣ обѣихъ сторонъ можетъ быть продолженъ до одной недѣли; оно ограничивается доказательствами, представленными и указанными сторонами; въ случаѣ примиренія, составляется особый актъ (304—306). Если примиренія не послѣдовало, то военный начальникъ, въ случаѣ признанія имъ жалобы основательною, дѣлаетъ распоряженіе объ окончаніи дѣла въ дисциплинарномъ порядкѣ, о производствѣ дознанія или предварительнаго слѣдствія, или же о преданіи обвиняемаго полковому суду. Если же военный начальникъ признаетъ жалобу не основательною, а принесшій жалобу проситъ о непремѣнномъ производствѣ по ней разслѣдованія, то военный начальникъ не въ правѣ отказать въ производствѣ дознанія (по дѣламъ низшей подсудности) и предварительнаго слѣдствія (по дѣламъ высшей подсудности); если же жалобщикъ не проситъ о производствѣ разслѣдованія по жалобѣ, то она оставляется безъ послѣдствій. Объ окончательномъ распоряженіи по жалобѣ (оставленіи ея безъ послѣдствій, прекращеніи дѣла по дознанію, прекращеніи предварительнаго слѣдствія по соглашенію съ военнымъ прокуроромъ) военный начальникъ обязанъ объявить принесшему жалобу; жалобщики, недовольные распоряженіемъ военнаго начальника, имѣютъ право жалобы по начальству въ порядкѣ подчиненности (308—311). Исполненіе обряда мирового разбирательства является настолько существеннымъ, что въ тѣхъ случаяхъ, когда по дѣлу, подлежащему производству въ порядкѣ частнаго обвиненія, не было произведено мирового разбирательства, по разъясненію главнаго военнаго суда, судъ не въ правѣ постановить приговора; иногда впрочемъ гл. воен. судъ въ такихъ случаяхъ не отмѣняетъ приговоровъ полковыхъ судовъ по дѣламъ частнаго обвиненія, а обращаетъ дѣло къ мировому разбирательству съ тѣмъ, чтобы, если примиреніе состоится, военное начальство

Digitized by Google

вошло съ представленіемъ объ отмѣнѣ приговора. На предварительномъ слѣдствіи частный обвинитель пользуется тѣми же правами, что и вообще потерпѣвшій, принесшій жалобу (376 и 377), а въ дѣлахъ, подсудныхъ полковымъ судамъ, онъ можетъ указывать въ жалобѣ и при дознаніи свидѣтелей, подлежащихъ вызову въ засѣданіе полкового суда (примѣчаніе къ ст. 576).

Б) *Субъектъ обличенія передъ судомъ.* Право обличенія заключается въ юридической возможности окончательно формулировать обвиненіе и поддерживать его во всѣхъ инстанціяхъ суда. Въ континентальныхъ военныхъ процессахъ западной Европы обличеніе предъ судомъ возлагается на оффиціальныхъ представителей обвинительной власти — постоянныхъ или назначенныхъ военнымъ начальствомъ на одно данное дѣло. Наоборотъ, въ Англіи субъектами обличенія предъ судомъ являются начальники обвиняемыхъ, какъ представители затронутыхъ преступленіемъ интересовъ военной службы, или уполномоченныя ими лица, а по дѣламъ о личныхъ оскорбленіяхъ—потерпѣвшіе; помощь частнаго адвоката допускается только въ генеральныхъ и окружныхъ судахъ, при чемъ адвокатъ является только совѣтникомъ обвинителя.—Въ Россіи по дѣламъ низшей подсудности обязанность полнаго разъясненія обстоятельствъ дѣла возлагается на полковые суды (215), но, кромѣ того, въ обличеніи предъ судомъ могутъ принимать участіе потерпѣвшій вредъ и убытокъ, если дѣло начато по его жалобѣ, а равно чины полиціи (городской, уѣздной и желѣзнодорожной) и должностныя лица казеннаго управленія и административнаго вѣдомства, по сообщеніямъ которыхъ началось дѣло (579 в. с. у., 28 инстр. полк. суд.). Для потерпѣвшихъ и должностныхъ лицъ участіе въ обличеніи предъ судомъ является правомъ, но не обязанностью, и неявка ихъ или ихъ повѣренныхъ не препятствуетъ судебному разбирательству (608); въ отличіе отъ общаго процесса въ военномъ не сдѣлано исключенія для дѣлъ частнаго обвиненія, и при неявкѣ частнаго обвинителя полковой судъ не отказываетъ въ жалобѣ, какъ мировой судья, а разсматриваетъ дѣло, ограничиваясь только доказательствами, указанными сторонами. Участіе въ обличеніи частныя и должностныя лица могутъ принимать лично или чрезъ повѣренныхъ, удовлетворяющихъ условіямъ, указаннымъ въ ст. 44—50 уст. гражд. суд.; казенныя и административныя управленія по дѣламъ, касающимся ихъ интересовъ и отнесеннымъ къ ихъ вѣдомству, могутъ назначать своихъ повѣренныхъ (1233 и 1256). Частныя и должностныя лица вызываются въ судъ (579), представляютъ доказательства и участвуютъ въ состязаніи (661), а если пользуются правомъ на обжалованіе (только гражданскіе истцы и частные обвинители, принимавшіе участіе въ разъясненіи дѣла на судѣ, 687 в. с. у., 105 инстр. полк. суд.), то вызываются въ судъ для объявленія приговора (683). Должностныя лица казенныхъ и административныхъ управленій для объявленія приговора

Digitized by Google

не вызываются, а если они принимали участіе въ обличеніи предъ судомъ, то предсѣдатель суда сообщаетъ имъ чрезъ командира полка копію приговора (1234, 1256 в. с. у., 110 инстр. полк. суд.), при чемъ они имѣютъ право принести жалобу на тѣхъ же основаніяхъ, какъ и частныя лица, потерпѣвшія вредъ и убытокъ, считая срокъ на обжалованіе со дня полученія ими копіи приговора (1235—1236). Подѣламъ высшей подсудности обличеніе предъ судомъ возлагается на военныхъ прокуроровъ и ихъ помощниковъ, но по дѣламъ, производящимся въ порядкѣ частнаго обвиненія, могутъ принимать участіе въ обличеніи и частные обвинители (216). По дѣламъ о нарушеніяхъ уставовъ казенныхъ управленій, благочинія и благоустройства, казенныя и административныя управленія для защиты своихъ интересовъ могутъ назначать повѣренныхъ, на правахъ гражданскихъ истцовъ (1233, 1239, 1256). Неявка частнаго обвинителя (764), а также повѣреннаго казны (1238) не останавливаетъ судебнаго разбирательства и не признается, какъ въ общемъ процессѣ, отреченіемъ отъ иска (593). По разъясненію глав. воен. суда въ военномъ вѣдомствѣ участіе въ обличеніи передъ судомъ частныхъ лицъ только допускается, насколько это признается полезнымъ для всесторонняго обслѣдованія преступныхъ дѣяній, но не возлагаетъ на частныхъ лицъ непремѣнной обязанности являться въ качествѣ обвинителей въ судъ, такъ какъ обязанность обличенія возлагается на полковые суды и на военную прокуратуру. Частнымъ обвинителемъ можетъ быть признанъ не всякій потерпѣвшій по дѣламъ частнаго обвиненія, а только тотъ, кто заявитъ желаніе принять участіе въ обличеніи обвиняемаго, и безъ просьбы потерпѣвшаго предсѣдатель не въ правѣ по личному усмотрѣнію распорядиться о допущеніи его къ участію въ дѣлѣ съ правами частнаго обвинителя.

III. Условія обвиненія, при отсутствіи которыхъ падаетъ самое обвиненіе, дѣлятся на общія и особенныя. *Общія условія*: фактическія — достаточное основаніе и юридическія — законный поводъ. 1) *Фактическія условія* — данныя, доказывающія событіе преступленія и учиненіе его обвиняемымъ. Оцѣнка фактическихъ условій предоставляется лицу, уполномоченному на возбужденіе обвиненія: дознаніе назначается при наличности законнаго повода (312), при чемъ, если обстоятельства дѣла представляются достаточно разъясненными, военный начальникъ можетъ предать обвиняемаго полковому суду и безъ производства дознанія (313); оконченное дознаніе разсматривается военнымъ начальникомъ, который оцѣниваетъ его съ точки зрѣнія полноты, а затѣмъ имѣетъ право прекратить дѣло при недостаточности уликъ противъ обвиняемаго по дѣламъ полковой подсудности, а также по необнаруженію виновнаго или по отсутствію въ дѣяніи обвиняемаго признаковъ преступленія — по дѣламъ высшей подсудности (334). Въ оцѣнкѣ достаточности основанія военный начальникъ стѣсненъ лишь тѣмъ, что оставленіе безъ послѣдствій законнаго повода допускается

Digitized by Google

лишь въ случаѣ очевидной неосновательности (297). Какъ остатокъ розыскного порядка устанавливаются, въ видѣ изъятія, нѣкоторыя спеціальныя правила, заимствованныя изъ уст. угол. суд.: объ объявленіи очевидцевъ (294), обвиненіи не очевидцами (295) и безъименныхъ пасквиляхъ (296). Кромѣ этихъ правилъ, въ уст. угол. судопр. имѣется еще постановленіе относительно оцѣнки явки съ повинной (310 у. у. с.), но въ в. с. у. это правило не внесено. Въ періодъ предварительнаго производства достаточность основанія провѣряется еще разъ при преданіи суду при участіи военной прокуратуры, судъ же при окончательномъ производствѣ вопросъ о фактическихъ условіяхъ обвиненія рѣшаетъ приговоромъ. Наоборотъ, оцѣнка юридическихъ условій обвиненія (законности повода) принадлежитъ судебной власти: при принятіи предъявленнаго обвиненія, судъ долженъ установить, есть ли составъ преступленія, предъявлено ли обвиненіе компетентною властью и не погашено ли оно причинами, устраняющими возможность процесса (346, 347, 363, 724). 2) *Юридическія условія* — правовыя предположенія, необходимыя для принятія и разсмотрѣнія обвиненія въ судебномъ порядкѣ. а) Матеріальныя условія — наличность права на наказаніе и обвиненіе въ данномъ случаѣ: 1) Наличность преступленія—въ дѣяніи обвиняемаго долженъ быть полный составъ преступленія, при отсутствіи его судъ не можетъ принимать обвиненія къ своему разсмотрѣнію и не въ правѣ привлекать заподозрѣннаго въ качествѣ обвиняемаго; при нарушеніи этого правила въ кассаціонномъ порядкѣ отмѣняется все производство. Однако необходимы только признаки внѣшняго состава, внутренній же составъ преступленія (умыселъ или неосторожность) предполагается и долженъ быть доказанъ на судѣ. 2) Наличность виновника преступленія: ст. 224 устанавливаетъ принципъ личной отвѣтственности, обвиненіе связывается съ физическою личностью виновнаго, къ розысканію его направляются мѣры дознанія и предварительнаго слѣдствія какъ для предупрежденія уничтоженія слѣдовъ преступленія (327, 342, 351), такъ и для обнаруженія самого обвиняемаго (362). Необнаруженіе виновнаго является основаніемъ для прекращенія производства или послѣ дознанія, по дѣламъ низшей подсудности (2 п. 334), а по дѣламъ высшей подсудности, если преступленіе не влечетъ за собою лишенія всѣхъ или нѣкоторыхъ особенныхъ правъ и преимуществъ (3 п. 334), или же послѣ предварительнаго слѣдствія — по дѣламъ высшей подсудности, если преступленіе влечетъ за собою болѣе тяжкія наказанія. Заочное производство нашимъ в. с. у. не допускается: нерозысканіе обвиняемаго или побѣгъ его пріостанавливаетъ производство (951), при чемъ военный судъ дѣлаетъ лишь распоряженія о сыскѣ обвиняемаго чрезъ публикаціи и о наложеніи запрещенія на его имущество (951 в. с. у., 846—852 у. у. с.); смерть обвиняемаго прекращаетъ производство (225 в. с. у.). 3) Возможность примѣненія наказанія въ данномъ

Digitized by Google

случаѣ: причины, погашающія наказаніе (смерть обвиняемаго, давность, примиреніе и помилованіе), погашаютъ и право обвиненія; если онѣ наступили до начатія дѣла—оно не можетъ быть начато, если послѣ—преслѣдованіе прекращается (225). 4) Наличность права обвиненія въ данномъ случаѣ, т. е. правовая возможность судебнаго осуществленія его государствомъ. Здѣсь выдвигаются два начала: а) авторитетъ судебнаго рѣшенія: 1) окончательное рѣшеніе вопроса компетентнымъ судомъ устраняетъ возможность вторичнаго производства и налагаетъ на суды обязанность подчиниться рѣшенію, 2) нахожденіе дѣла въ производствѣ одного суда устраняетъ возможность разсмотрѣнія его въ то же время другимъ судомъ (238 и 239); б) невозможность вторичнаго наказанія за одно и то же дѣяніе не только послѣ наказанія по суду, но и въ порядкѣ административномъ по уставамъ казенныхъ управленій, за исключеніемъ случаевъ, указанныхъ въ ст. 12 дисц. уст. (230—232). Въ силу факта прежней судимости обвиненіе падаетъ: 1) при наличности приговора, какъ судебнаго рѣшенія о виновности и наказаніи; частныя опредѣленія суда имѣютъ авторитетъ судебнаго рѣшенія, но не служатъ препятствіемъ къ обвиненію и могутъ быть измѣнены въ общемъ процессѣ—высшей инстанціей (542 у.у.с), въ военномъ—въ порядкѣ ст. 571 в.с.у. (233); 2) приговоръ долженъ состояться въ узаконенномъ порядкѣ и исходить отъ компетентнаго суда; иностранные суды, по разъясненію глав. воен. суда, признаются компетентными, если по конвенціямъ они имѣютъ право судить чужихъ подданныхъ: приговоры иностранныхъ судовъ не имѣютъ обязательной силы, лишь въ отношеніи ихъ осуществленія и вытекающихъ изъ нихъ послѣдствій, а потому осужденный приговоромъ иностраннаго суда можетъ быть приговоренъ дополнительно къ праволишеніямъ (рѣш. 1895 № 66); приговоръ полкового суда по дѣлу неподсудному является только основаніемъ къ смягченію наказанія въ порядкѣ 906 ст. или даже 913 ст.; 3) приговоръ долженъ состояться по тому же дѣлу—необходимо тождество обвиненія въ фактической его обстановкѣ.

Уголовное преслѣдованіе можетъ имѣть мѣсто только при наличности указанныхъ выше общихъ матеріальныхъ условій. Въ видѣ исключенія дѣло разсматривается уголовнымъ судомъ, несмотря на невозможность примѣненія наказанія: 1) при прекращеніи судебнаго преслѣдованія гражданскіе иски, начатые въ военныхъ судахъ, разрѣшаются тѣми же судами (226), 2) при кассаціонной отмѣнѣ приговора военно-окружного суда по жалобѣ гражданскаго истца и при обжалованіи потерпѣвшимъ вредъ и убытки приговора полкового суда, дѣло разсматривается военнымъ судомъ съ исключительной цѣлью опредѣленія правъ гражданскаго истца на вознагражденіе; 3) освобожденный отъ суда безъ указанія вины можетъ просить объ опредѣленіи вины и слѣдовавшаго ему наказанія, при чемъ однако наказанію не подвергается (911 и 912); равнымъ образомъ могутъ

Digitized by Google

просить о возобновленіи дѣла, прекращеннаго по манифесту, должностныя лица, но при признаніи ихъ виновными они не могутъ уже воспользоваться смягченіемъ наказанія по манифесту (955 —958); право просить о возобновленіи прекращеннаго по манифесту дѣла принадлежитъ и семейству умершаго должностного лица (959 — 961).—б) Процессуальныя условія: 1) Компетентность судебнаго органа, которому предъявлено обвиненіе: при некомпетентности онъ возвращаетъ предъявленное обвиненіе— военный слѣдователь начальнику, распорядившемуся о производствѣ слѣдствія (347), военный прокуроръ при преданіи суду безъ производства слѣдствія по дѣлу, неподсудному военно-окружному суду, сообщаетъ военному начальнику объ отмѣнѣ распоряженія, а при несогласіи его представляетъ непосредственному высшему начальнику (16 инстр. воен. прок. надз.); военно-окружной судъ при неподсудности дѣла военному суду возвращаетъ дѣло военному прокурору (724, рѣш. г. в. с. 1887 № 111). 2) Компетентность даннаго лица на предъявленіе обвиненія: военно-окружной судъ не въ правѣ входить въ обсужденіе этого вопроса и можетъ только сообщить объ этомъ обстоятельствѣ главн. воен. прокурору или военному министру (724, рѣш. г. в. с. 1895 № 83). 3) Выполненіе формальныхъ требованій, установленныхъ закономъ для обвиненія, т. е. наличность одного изъ законныхъ поводовъ, указанныхъ въ 280 в. с. у.

Особенныя условія обвиненія: при активной и пассивной зависимости обвинителя, обвиненіе можетъ быть возбуждено только по требованію того лица или органа, которому предоставляется право возбужденія обвиненія; напр., военно-окружный судъ обязанъ возвратить дѣло военному прокурору, если усмотритъ по дѣлу о нарушеніи устава таможеннаго отсутствіе заключенія таможеннаго управленія (рѣш. г. в. с. 1897 № 35).

IV. Содержаніе обвиненія. Какъ требованіе, о судебномъ признаніи котораго ходатайствуетъ обвинитель, обвиненіе должно представлять собою предлагаемый обвинителемъ проектъ судебнаго приговора. Составными частями обвиненія являются: 1) указаніе лица, обвиняемаго въ преступномъ дѣяніи, 2) указаніе преступнаго дѣянія, учиненнаго обвиняемымъ, т. е. приведеніе фактическихъ данныхъ, въ которыхъ выражается составъ этого преступленія, 3) указаніе доказательствъ, подтверждающихъ обвиненіе (288 и 291). Кромѣ того уставомъ угол. судопр. установлены особыя правила относительно содержанія протоколовъ по дѣламъ казеннаго управленія (1136—1137, 1139), сообщеній, жалобъ и извѣщеній по дѣламъ печати (1213) и протоколовъ по нарушеніямъ благоустройства и благочинія (1223). Несмотря на намѣченные обвинителемъ предѣлы, судъ, стремясь къ раскрытію матеріальной истины, разсматриваетъ дѣло во всемъ объемѣ и можетъ изслѣдовать его во всѣхъ направленіяхъ. Изъ этого принципа недѣлимости дѣла установлено исключеніе только для дѣлъ

Digitized by Google

а) частнаго обвиненія, б) о должностныхъ преступленіяхъ и в) о нарушеніи уставовъ казеннаго управленія, въ которыхъ органы, возбуждающіе обвиненіе, указываютъ его предѣлы.

V. Послѣдствія обвиненія: а) для возбудившаго преслѣдованіе — обязанность явки въ судъ (въ военномъ процессѣ ея нѣтъ), предъявленія доказательствъ и добросовѣстнаго веденія обвиненія, б) для лица, противъ котораго направлено преслѣдованіе,—становится въ положеніе обвиняемаго, подвергается мѣрамъ судебнаго принужденія, в) для процесса—устанавливается основаніе для начатія предварительнаго слѣдствія или назначенія судебнаго засѣданія.

VI. Пріостановленіе обвиненія — при наличности причинъ, до устраненія которыхъ разсмотрѣніе дѣла въ уголовномъ судѣ является невозможнымъ. А) *Физическая невозможность производства*: 1) Побѣгъ обвиняемаго—военно-окружный судъ по представленію военнаго слѣдователя, или сообщенію военнаго прокурора или военнаго начальства: а) дѣлаетъ распоряженіе о сыскѣ обвиняемаго припечатаніемъ о томъ статьи въ сенатскихъ объявленіяхъ и вѣдомостяхъ обѣихъ столицъ и мѣстныхъ губернскихъ; въ публикаціи о сыскѣ означаются: судъ, по требованію котораго дѣлается объявленіе, званіе, имя, отчество, фамилія (или прозвище) и примѣты отыскиваемаго лица, преступленіе, въ которомъ подозрѣвается обвиняемый; при этомъ объявляется, что всякій, кому извѣстно мѣстопребываніе обвиняемаго, обязанъ указать, гдѣ онъ находится; б) дѣлаетъ сношенія съ начальствомъ скрывшагося и другими присутственными мѣстами и должностными лицами; въ частности о сыскѣ извѣщается военный начальникъ, распорядившійся о производствѣ слѣдствія или преданіи суду; в) сообщаетъ ближайшему окружному суду для распоряженій о взятіи имѣнія обвиняемаго въ опекунское управленіе, при чемъ по истеченіи 6 мѣсячн. срока, если обвиняемый не будетъ розысканъ, поступаетъ съ имуществомъ обвиняемаго по правиламъ, предписаннымъ въ отношеніи безвѣстно отсутствующихъ. Въ случаѣ задержанія или явки обвиняемаго онъ передается въ распоряженіе военнаго начальства для дальнѣйшаго производства дѣла; по истеченіи же 6 мѣсяч. срока, если обвиняемый не былъ розысканъ, дѣло отлагается впредь до явки или задержанія его (951—954 в. с. у., 846—852 у. у. с.). На все время отсутствія обвиняемаго производство дѣла пріостанавливается, но тѣ слѣдственныя дѣйствія, для которыхъ не требуется наличности обвиняемаго (собраніе доказательствъ и сохраненіе слѣдовъ преступленія), производятся и въ отсутствіе обвиняемаго (362).—2) Болѣзнь обвиняемаго, лишающая его возможности отвѣчать на судѣ, признается законною причиною неявки къ слѣдствію, если она лишаетъ обвиняемаго возможности отлучиться изъ дому или препятствуетъ отправить его изъ мѣста содержанія подъ стражей (п. 4

Digitized by Google

ст. 452); равнымъ образомъ, болѣзнь подсудимаго является препятствіемъ къ открытію судебнаго засѣданія — предсѣдатель, отложивъ засѣданіе, даетъ о томъ немедленно знать лицамъ, вызываемымъ въ судъ, и возвѣщаетъ посредствомъ объявленія, прибиваемаго у дверей суда (761 в. с. у. 31 инстр. полк. суд). Особыя правила установлены для душевныхъ болѣзней: въ случаѣ обнаруженія, что обвиняемый не имѣетъ здраваго разсудка или страждетъ умственнымъ разстройствомъ или припадками болѣзни, приводящими въ умоизступленіе или совершенное безпамятство, воен. слѣдователь, полковой или военно-окружной судъ передаютъ все производство въ ближайшій окружной судъ (422, 423[1], 659 и прим. къ 832), который производитъ освидѣтельствованіе въ порядкѣ 355 ст. у. у. с., при чемъ въ составъ присутствія окружного суда входитъ съ правомъ голоса военный начальникъ, возбудившій уголовное преслѣдованіе, или же назначенный имъ отъ той части, гдѣ служитъ обвиняемый, офицеръ, выполнившій цензъ для временныхъ членовъ (423, цирк. воен. мин. 27 февр. 1891 г. № 1157). Актъ освидѣтельствованія вмѣстѣ со всѣмъ производствомъ направляется къ военному прокурору, который препровождаетъ его съ своимъ заключеніемъ подлежащему военному начальнику, и производство прекращается или пріостанавливается по соглашенію военнаго начальства съ воен. прокуроромъ.

Б) *Юридическая невозможность производства*—когда возникаютъ вопросы, отъ разрѣшенія которыхъ зависитъ направленіе или рѣшеніе возбужденнаго обвиненія. При разсмотрѣніи вопроса о нарушеніи какого-либо права, уголовному суду для того, чтобы не задерживать производства, приходится разрѣшать вопросы о наличности этого права, характерѣ, содержаніи и условіяхъ его осуществленія,—вопросы, принадлежащіе къ инымъ отраслямъ права. Исключеніе представляютъ точно указанные въ законѣ преюдиціальные вопросы, не подлежащіе разсмотрѣнію уголовнаго суда: законъ, не довѣряя компетентности уголовныхъ судей, предоставляетъ разрѣшеніе этихъ вопросовъ, въ зависимости отъ ихъ свойства, другимъ судамъ. Значеніе преюдиціальныхъ вопросовъ имѣютъ: а) вопросы уголовнаго права—въ дѣлахъ о лжесвидѣтельствѣ, ложномъ доносѣ, клеветѣ, подлогѣ въ доказательствахъ наличность оправдательнаго приговора или опредѣленія о прекращеніи преслѣдованія по тому дѣлу, при производствѣ котораго было учинено преступленіе; б) вопросы военнаго права — во Франціи для осужденія за укрывательство дезертира необходима наличность обвинительнаго приговора о самомъ дезертирѣ; в) вопросы гражданскаго права: 1) опредѣленіе правъ состоянія, т. е. вопросъ о законности рожденія или брака, 2) опредѣленіе правъ собственности на недвижимое имущество, 3) опредѣленіе свойства несостоятельности обвиняемаго (236); вопросы эти выдѣляются въ виду установленія гражданскими законами особой системы доказа-

Digitized by Google

тельствъ, чуждой уголовному процессу; такъ какъ эта система примѣняется и въ другихъ случаяхъ, то сенатъ принялъ правило 27 ст. у. у. с. (236) не за точно опредѣленное исключеніе, а за общее начало и распространилъ дѣйствіе ея на всѣ вопросы гражданскаго права, устанавливаемые формальными актами; спорный вопросъ становится преюдиціальнымъ только тогда, когда отъ разрѣшенія его зависитъ опредѣленіе преступности (а не наказуемости) дѣянія; г) вопросы церковнаго права: 1) о вступленіи въ бракъ въ недозволенныхъ степеняхъ родства или свойства, 2) о воспрещенномъ бракѣ христіанъ съ нехристіанами, 3) о четвертомъ бракѣ православныхъ и другихъ брачныхъ дѣлахъ (1166 и 1167); по дѣламъ о многобрачіи и о кровосмѣшеніи лицъ, не состоящихъ въ брачномъ союзѣ, отъ духовнаго суда требуются предварительныя свѣдѣнія (1165). Возбуждаются преюдиціальные вопросы сторонами, судомъ и другими властями, отъ которыхъ зависитъ возбужденіе уголовнаго преслѣдованія, въ зависимости отъ момента обнаруженія спорнаго вопроса; разрѣшаются они судами гражданскими (236) или духовными (1167). Съ возбужденіемъ преюдиціальнаго вопроса производство даннаго суда впредь до постановленія компетентнымъ судомъ рѣшенія по спорному вопросу пріостанавливается, а не прекращается, какъ не точно сказано въ ст. 570. Никакихъ сроковъ для рѣшенія преюдиціальныхъ вопросовъ не установлено, а потому производство уголовнаго дѣла можетъ пріостановиться на неопредѣленное время. Рѣшеніе компетентнаго суда по преюдиціальному вопросу для уголовнаго суда обязательно въ отношеніи дѣйствительности и свойства событія (238). Обратные случаи преюдиціальныхъ вопросовъ, когда рѣшеніе уголовнаго суда обязательно для суда гражданскаго или духовнаго, указаны въ 239 и 1164 ст. Затѣмъ, если возникшее при разсмотрѣніи гражданскаго дѣла уголовное обстоятельство относится къ разсматриваемому дѣлу, какъ причина къ слѣдствію (напр. прямое обвиненіе кого-либо въ подлогѣ акта, въ полученіи акта путемъ обмана или насилія), то производство гражданскаго дѣла пріостанавливается до разрѣшенія уголовнымъ судомъ вопроса о виновности обвиняемаго (8 уст. гражд. суд., 237 в. с. у).

Въ случаяхъ пріостановленія уголовнаго преслѣдованія: 1) положеніе обвиняемаго не измѣняется, но мѣры пресѣченія ему способовъ уклоненія отъ слѣдствія и суда должны быть согласованы съ поводами пріостановленія (474), 2) теченіе уголовной давности прерывается на все время пріостановленія и 3) съ устраненіемъ причины пріостановленія производство продолжается въ силу закона (въ ст. 571 пріостановленіе смѣшивается съ прекращеніемъ), если же обстоятельство, обусловливающее преступность дѣянія отвергнуто,—прекращается.

VII. Прекращеніе обвиненія — опредѣленіе, которымъ постановляется, что дальнѣйшее разсмотрѣніе въ судебномъ порядкѣ возбужденнаго обвиненія не можетъ имѣть мѣста, а всѣ принятыя противъ обвиняемаго

Digitized by Google

мѣры подлежатъ отмѣнѣ. Въ отличіе отъ окончанія дѣла судебнымъ приговоромъ прекращеніе обвиненія имѣетъ мѣсто не въ судебномъ засѣданіи, а до преданія суду, при чемъ опредѣленіямъ о прекращеніи производства не присвоено значенія судебныхъ приговоровъ. Отъ прекращенія производства въ данномъ судѣ (по неподсудности) прекращеніе обвиненія отличается тѣмъ, что въ первомъ случаѣ производство продолжается въ другомъ судѣ, а отъ пріостановленія тѣмъ, что пріостановленное производство продолжается съ устраненіемъ временныхъ причинъ. Причины прекращенія обвиненія распадаются: на а) юридическія—обстоятельства, устраняющія преступность дѣянія или его наказуемость, а именно перечисленныя въ ст. 225, устраняющія составъ преступленія (случай, ошибка) или возможность вмѣняемости (малолѣтство, душевная болѣзнь), и б) фактическія — недостаточность уликъ противъ обвиняемаго. Проф. Володимировъ различаетъ причины, прекращающія преслѣдованіе (непреступность дѣянія, душевная болѣзнь обвиняемаго, признаніе проступка маловажнымъ, подлежащимъ дисциплинарному взысканію*, необнаруженіе обвиняемаго и недостаточность уликъ), и погашающія его (смерть обвиняемаго, истеченіе уголовной давности, примиреніе съ обиженнымъ и помилованіе). При наличности одной изъ причинъ, прекращающихъ обвиненіе, лицо, подвергшееся преслѣдованію, освобождается отъ положенія обвиняемаго и всѣхъ сопряженныхъ съ нимъ ограниченій. *Прекращается обвиненіе*: а) по окончаніи дознанія—распорядившимся о производствѣ его военнымъ начальникомъ, пользующимся правами командира полка, по дѣламъ, подсуднымъ полковому суду, — при недостаточности уликъ и при наличности законныхъ причинъ къ прекращенію (2 п. 334), а по дѣламъ высшей подсудности, если преступленіе не влечетъ лишенія или ограниченія правъ состоянія, только при необнаруженіи виновнаго и отсутствіи признаковъ преступленія (3 п. 334); б) во время производства предварительнаго слѣдствія — воен. слѣдователь при наличности законныхъ причинъ къ прекращенію (225) представляетъ дѣло военному прокурору; затѣмъ дѣло прекращается по соглашенію воен. прокурора съ воен. начальникомъ, назначившимъ слѣдствіе, а при несогласіи одного изъ нихъ на прекращеніе — высшимъ въ порядкѣ подчиненности военнымъ начальникомъ (363); главный воен. судъ разъяснилъ, что воен. слѣдователь въ правѣ представить воен. прокурору не законченное слѣдствіе только при наличности одной изъ причинъ, указанныхъ въ 225 ст.; при необнаруженіи же виновнаго, недостаточности уликъ и непреступности дѣянія предварительное слѣдствіе заканчивается и представляется въ общемъ порядкѣ; наоборотъ, судебный слѣдователь можетъ пріостановить производство и

* По послѣдствіямъ для уголовнаго иска является не окончаніемъ дѣла, а прекращеніемъ его, такъ какъ въ случаѣ, указанномъ въ 12 ст. д. у., производство можетъ быть возобновлено.

Digitized by Google

испросить чрезъ прокурора разрѣшеніе окружного суда на прекращеніе дѣла при наличности любой изъ указанныхъ выше причинъ (277 у. у. с.); особыя правила прекращенія обвиненія — при привлеченіи офицера въ качествѣ обвиняемаго судебнымъ слѣдователемъ— по соглашенію военнаго начальника съ прокуроромъ окружного суда (365); в) по окончаніи предварительнаго слѣдствія — военнымъ начальникомъ, имѣющимъ право предать обвиняемаго суду (при необнаруженіи виновнаго — распорядившимся о производствѣ слѣдствія), по соглашенію съ воен. прокуроромъ (552 и 556); если военный начальникъ, вопреки мнѣнію военнаго прокурора, находитъ нужнымъ прекратить дѣло, — возбуждается пререканіе, и дѣло представляется высшимъ въ порядкѣ подчиненности начальникамъ до тѣхъ поръ, пока кто-либо изъ нихъ не согласится на преданіе суду, въ противномъ же случаѣ вносится въ главн. военный судъ (558). Прекращеніе дѣла не исключаетъ возможности вторичнаго производства, такъ какъ дѣло по существу судебнымъ порядкомъ не разрѣшено. Для *вторичнаго возбужденія* уголовнаго преслѣдованія, прекращеннаго установленнымъ порядкомъ, требуется наличность трехъ условій: 1) открытіе новыхъ обстоятельствъ, т. е.: а) установленіе признаковъ преступности дѣянія, б) обнаруженіе ошибки въ признаніи обвиняемаго душевно больнымъ, в) обнаруженіе превышенія военнымъ начальникомъ дисциплинарной власти, г) обнаруженіе виновнаго, д) обнаруженіе новыхъ доказательствъ и уликъ; 2) неистеченіе срока давности, при чемъ для вторичнаго возбужденія имѣетъ значеніе только срокъ (а не безгласность преступленія и преступника), на теченіе котораго не оказываетъ вліянія прекращенное производство; 3) разрѣшеніе высшаго въ порядкѣ подчиненности воен. начальника или главн. военнаго суда, какъ гарантія основательности и осмотрительности въ возобновленіи преслѣдованія (233 и 571). По дѣламъ частнаго обвиненія преслѣдованіе прекращается за неимѣніемъ въ виду жалобы потерпѣвшаго, при чемъ съ подачею жалобы до истеченія срока давности прекращенное производство возобновляется.

При наличности одной изъ причинъ, *погашающихъ* обвиненіе, преслѣдованіе прекращается окончательно такъ же, какъ и приговоромъ, рѣшающимъ дѣло по существу. Преслѣдованіе можетъ быть возобновлено только при наличности условій, указанныхъ въ 232, а не въ 233 ст. Въ частности: 1) смерть обвиняемаго погашаетъ отвѣтственность, при чемъ дѣло можетъ быть возобновлено только для опредѣленія правъ семейства умершаго на пенсію и другія преимущества (959—961), 2) давность: сроки ея установлены по роду наказаній (158 улож. и 92 XXII) или по свойству проступковъ (21 м. у.); нехожденіе по дѣлу въ военномъ процессѣ не можетъ служить поводомъ къ прекращенію (по дѣламъ частнаго обвиненія), такъ какъ потерпѣвшій не обязывается обличать обвиняемаго

Digitized by Google

передъ судомъ и неявка обвинителя не устраняетъ производства; 3) примиреніе съ обиженнымъ—необходимо взаимное согласіе на окончаніе дѣла миромъ, такъ какъ неявка обвинителя не имѣетъ по в. с. у. значенія отказа отъ обвиненія; этимъ уменьшается число случаевъ примиренія за невозможностью для суда принять мѣры къ склоненію сторонъ къ миру; 4) помилованіе—освобожденіе отъ уголовнаго преслѣдованія (полное) или отъ наказанія (полное или неполное); обвиняемый не можетъ отказаться отъ помилованія, но если помилованіе дано общимъ манифестомъ, то обвиняемые въ преступленіяхъ по должности и ихъ семейства могутъ просить о возобновленіи дѣла (955—961).

2. ЗАЩИТА.

А) *Въ матеріальномъ смыслѣ*—совокупность процессуальныхъ правъ и мѣръ, направленныхъ къ огражденію передъ уголовнымъ судомъ интересовъ подсудимаго. Безъ защиты не можетъ обойтись ни одинъ процессъ, въ слѣдственномъ процессѣ защита возлагается отчасти на подсудимаго, отчасти на слѣдователя и судью. Какъ противоположеніе обвиненію, защита означаетъ право отвѣта на обвиненіе, предполагающее: 1) право знакомиться съ обвиненіемъ и 2) право отвѣчать на него. 1) Право знакомиться съ обвиненіемъ предоставляется обвиняемому: а) на дознаніи—только въ отдаленныхъ округахъ, гдѣ установлено предъявленіе дознанія обвиняемому по дѣламъ, подсуднымъ полковому суду (въ Омскомъ—§ 9 прик. по воен. вѣд. 1889 № 92, въ Иркутскомъ и Приамурскомъ—§ 11 прик. по воен. вѣд. 1889 № 106); б) на предварительномъ слѣдствіи—военный слѣдователь объявляетъ обвиняемому, въ чемъ онъ обвиняется (457), прочитываетъ ему показанія свидѣтелей, допрошенныхъ въ его отсутствіе (495), предъявляетъ ему слѣдственное производство, лично, чрезъ мѣстнаго слѣдователя или чрезъ начальника, въ вѣдѣніи котораго состоитъ обвиняемый (514); в) въ полковомъ судѣ—предсѣдатель во время приготовительныхъ распоряженій прочитываетъ подсудимому приказъ о преданіи суду и списокъ свидѣтелей (576), а на судебномъ разбирательствѣ предъявляетъ ему сущность обвиненія (598); г) въ военно-окружномъ и временномъ военномъ судѣ—подсудимому вручается копія обвинительнаго акта и списка лицъ, вызываемыхъ въ судъ, однимъ изъ судей или (во времен. воен. судахъ) военнымъ начальствомъ (727 и 735), подсудимый можетъ разсматривать подлинное дѣло и дѣлать изъ него выписки (743), судебное разбирательство начинается предъявленіемъ подсудимому сущности обвиненія (819). 2) Право отвѣчать на обвиненіе: въ розыскномъ процессѣ отвѣтъ на обвиненіе — обязанность обвиняемаго, отсюда допросъ обвиняемаго (какъ остатокъ его—457 в. с. у.); въ состязательномъ процессѣ—право обвиняемаго, о которомъ ему только

Digitized by Google

напоминаютъ (598 и 819). По содержанію отвѣтъ можетъ относиться или къ существу обвиненія или къ отдѣльнымъ его моментамъ. Отвѣтъ по существу: а) утвердительный или признаніе (598—600 и 603 въ полковомъ судѣ, 819—822 и 825 въ военно-окружномъ); б) отрицательный—простой или осложненный утвержденіями, направленными къ устраненію обвиненія (603 и 823), в) смѣшанный, отрицающій часть обвиненія и утверждающій другую его часть. Отвѣтъ по отдѣльнымъ моментамъ обвиненія—возраженія, указывающія на отсутствіе матеріально-правовыхъ условій (отсутствіе состава преступленія, добровольный отказъ отъ покушенія и т. д.), или на отсутствіе процессуальныхъ условій (отсутствіе жалобы, некомпетентность суда); одни возраженія навсегда устраняютъ возможность судебнаго разбирательства, другія—дѣлаютъ его невозможнымъ до устраненія препятствія; возраженія процессуальнаго характера должны быть разрѣшены судомъ до разбора дѣла по существу.

Б) *Въ формальномъ смыслѣ* — судебное представительство обвиняемаго. Необходимость ея вызывается: а) угнетеннымъ состояніемъ духа обвиняемаго, б) недовѣріемъ его къ суду и прокуратурѣ, в) выдѣленіемъ прокуратуры въ организованный институтъ, г) необходимостью обезпечить независимость и безпристрастіе суда выдѣленіемъ функцій сторонъ. Въ германскомъ и французскомъ воен. процессахъ защита допускается при предварительномъ производствѣ: въ Германіи во время дознанія присутствіе защитника допускается при производствѣ осмотровъ и допросѣ такихъ свидѣтелей и свѣдущихъ людей, которые по всей вѣроятности не явятся къ судебному разсмотрѣнію дѣла (§ 165 уст.), затѣмъ по окончаніи дознанія обвиняемый можетъ пользоваться помощью защитника безъ ограниченій и только въ низшихъ судахъ защита чрезъ повѣренныхъ не допускается (§ 337 и 344); во Франціи по закону 15 іюня 1899 г. присутствіе защитника обязательно при всѣхъ допросахъ обвиняемаго и очныхъ ставкахъ между обвиняемымъ и свидѣтелями. Въ Швейцаріи защитникъ допускается къ участію въ дѣлѣ съ момента предъявленія обвиняемому слѣдствія при его заключеніи. Въ Россіи право на формальную защиту предоставляется обвиняемому только въ военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судахъ*) съ періода приготовительныхъ распоряженій: въ 7-ми дневный срокъ послѣ выдачи копіи обвинительнаго акта и списка свидѣтелей подсудимый обязанъ довести до свѣдѣнія суда, избралъ ли онъ кого-либо себѣ защитникомъ (728), при чемъ избранный подсудимымъ защитникъ можетъ присутствовать при отобраніи отъ подсудимаго объясненій (733), затѣмъ в. с. у. указываетъ кругъ лицъ, изъ которыхъ подсудимые имѣютъ право избирать защитниковъ (736) и устанавливаетъ правила назначенія защитниковъ отъ суда (737 и 740).

*) Въ полковыхъ судахъ защита чрезъ повѣреннаго не допускается (595).

Digitized by Google

Виды судебнаго представительства обвиняемаго: 1) защита добровольная—по желанію подсудимаго: а) по соглашенію (приглашенію обвиняемаго) или б) по назначенію (отъ суда); 2) защита необходимая—независимо отъ желанія подсудимаго въ силу требованія закона или опредѣленія суда. Необходимая защита установлена въ германскомъ военномъ процессѣ въ случаяхъ обвиненія въ преступленіи (Verbrechen), а равно въ случаѣ менѣе тяжкаго обвиненія, когда владѣтель суда или судъ найдутъ необходимымъ назначеніе защитника (§§ 338 и 339 уст.). Остальные военные процессы устанавливаютъ только добровольную защиту: во Франціи по закону 1899 г. докладчикъ при первой явкѣ обвиняемаго къ слѣдствію предупреждаетъ его о правѣ выбрать защитника изъ адвокатовъ или стряпчихъ, и въ случаѣ просьбы о томъ обвиняемаго распоряжается о назначеніи ему защитника отъ суда; обвиняемый можетъ воспользоваться своимъ правомъ выбрать защитника или просить о его назначеніи и впослѣдствіи (ст. 3 и 9, ч. 1 закона 8 дек. 1897 г.). Въ Германіи подсудимый можетъ просить о назначеніи ему защитника отъ суда въ теченіе 3-хъ дневнаго срока, считая отъ объявленія ему распоряженія о преданіи суду или о назначеніи дня судебнаго разбирательства дѣла въ аппелляціонной инстанціи, защитникъ назначается владѣтелемъ суда, а во время главнаго производства—судомъ (§ 339 уст.). Въ Россіи подсудимому представляется или избрать себѣ защитника или просить о назначеніи защитника отъ суда (728, 737).

Кто можетъ быть защитникомъ: при защитѣ по соглашенію ограниченія круга лицъ неумѣстны, такъ какъ подсудимый можетъ довѣрять частному лицу больше, чѣмъ должностному и такъ какъ ему должна быть дана возможность широкаго выбора. Ограниченія однако устанавливаются почти во всѣхъ военныхъ процессахъ: во Франціи защитникъ выбирается и назначается изъ числа военнослужащихъ, адвокатовъ и стряпчихъ (ст. 110 кодекса и ст. 3 закона 1897 г.), но предсѣдатель суда можетъ разрѣшить обвиняемому избрать въ качествѣ защитника кого-либо изъ своихъ родственниковъ и друзей (110 кодекса). Въ Германіи въ качествѣ защитниковъ могутъ быть избраны и назначены состоящіе на дѣйствительной службѣ офицеры, военные чиновники, совѣтники военныхъ судовъ и состоящіе при судахъ чиновники—съ разрѣшенія подлежащаго начальства, а кромѣ того, офицеры запаса и повѣренные, назначенные высшимъ судебнымъ управленіемъ (§ 341 уст.); въ Швейцаріи и Италіи защитникъ назначается изъ числа офицеровъ тѣхъ войскъ, при которыхъ судъ учрежденъ; наконецъ, въ Бельгіи подсудимый можетъ выбрать защитникомъ кого угодно, а отъ суда назначается защитникъ изъ числа адвокатовъ (ст. 2 и 3 закона 9 ноября 1830 г.). Въ Россіи подсудимый можетъ себѣ избрать защитника по воинскимъ преступленіямъ (96—196 XXII) только изъ кандидатовъ на военно-судебныя должности и офицеровъ,

Digitized by Google

причисленныхъ къ глав. воен. судн. управленію, а въ случаѣ недостатка ихъ—изъ офицеровъ, выполнившихъ цензъ для временныхъ членовъ; по остальнымъ преступленіямъ, кромѣ того, а) изъ присяжныхъ повѣренныхъ и б) другихъ лицъ гражданскаго и военнаго вѣдомства съ тѣмъ, чтобы первые уловлетворяли условіямъ 44—50 ст.уст. гражд. суд., а вторые—выполнили цензъ для временныхъ членовъ и имѣли разрѣшеніе своего начальства. Отъ суда защитники назначаются только изъ кадидатовъ и причисленныхъ или изъ присяжныхъ повѣренныхъ, если дѣло разсматривается въ городѣ, гдѣ имѣется окружный судъ (736 — 739 в. с. у.). Число защитниковъ по соглашенію не ограничено, по назначенію—не болѣе одного каждому подсудимому, при чемъ нѣсколькимъ подсудимымъ можетъ быть назначенъ общій защитникъ, если интересы подсудимыхъ не противорѣчатъ (740). Замѣна защитника допускается съ вѣдома предсѣдателя или по его распоряженію (741).

Права защитника при приглашеніи его опредѣляются предѣлами довѣренности, при чемъ право принесенія отзыва или жалобы на приговоръ должно быть оговорено особо. При назначеніи защитника отъ суда военный судья отмѣчаетъ о томъ въ особой книгѣ, а защитнику посылается повѣстка за подписью помощн. секретаря. Отказъ защитника отъ принятыхъ на себя обязанностей возможенъ только при защитѣ по соглашенію, при назначеніи—можетъ только просить объ освобожденіи отъ обязанностей.

Какъ представитель общихъ интересовъ, а не желаній подсудимаго, защитникъ дополняетъ, а не замѣняетъ его, и подсудимый не лишается права голоса. Какъ ближайшій помощникъ подсудимаго, защитникъ: 1) долженъ защищать подсудимаго, не стѣсняясь своимъ личнымъ мнѣніемъ и приводя доказательства, вытекающія изъ дѣла, 2) долженъ удерживать подсудимаго отъ дѣйствій, вредныхъ для интересовъ защиты, и не въ правѣ лишь вызывать и поощрять лживыхъ заявленій, 3) не въ правѣ признавать доводовъ обвиненія, отвергаемыхъ подсудимымъ, а тѣмъ болѣе представлять доказательства въ пользу обвиненія. Вообще защитникъ является солидарнымъ съ подсудимымъ, но какъ представитель интересовъ общественныхъ, онъ не обязанъ безусловно подчиняться желаніямъ подсудимаго: интересы общественные и подсудимаго не всегда солидарны, напр. въ случаяхъ освидѣтельствованія умственныхъ способностей подсудимаго, оглашенія интимной его связи.

Процессуальныя права защитника въ періодъ приготовительныхъ распоряженій: а) ознакомляться съ дѣломъ путемъ свиданія съ подсудимымъ (742) и разсмотрѣнія актовъ судебнаго производства во все время нахожденія дѣла въ судѣ (743), б) принимать мѣры, способныя восполнить имѣющіяся по дѣлу свѣдѣнія, при чемъ судъ не въ правѣ отказать защитнику въ повѣркѣ доказательствъ, имѣющихъ существенное значеніе

Digitized by Google

для дѣла. Права защитника на судебномъ разбирательствѣ—см. выше, стр. 12—14. Обязанности защитника: а) воздерживаться отъ недозволенныхъ средствъ защиты (886—888), б) не нарушать порядка судебнаго производства (785, 109 и 112). Отвѣтственность защитника можетъ быть дисциплинарной — относительно присяжныхъ повѣренныхъ, кандидатовъ, причисленныхъ и строевыхъ офицеровъ, или уголовная, распространяющаяся на всѣхъ безъ исключенія. Кандидаты и причисленные состоятъ въ непосредственномъ подчиненіи военному прокурору и занимаются подъ личнымъ его наблюденіемъ и руководствомъ (59 инстр. прок. надз. и цирк. г. в.-с. у. 18 мая 1895 г. № 2770), но по защитѣ подсудимыхъ они состоятъ въ распоряженіи предсѣдателя (19 инстр. в.-окр. суд.).

3. ГРАЖДАНСКІЙ ИСКЪ И ГРАЖДАНСКІЙ ОТВѢТЪ.

Совмѣстно съ уголовнымъ дѣломъ въ уголовномъ судѣ разсматривается и вытекающій изъ него гражданскій искъ — требованіе о вознагражденіи за вредъ и убытки, причиненные преступленіемъ. Господствующее въ наукѣ направленіе высказывается за то, что соединенный процессъ хотя и не вызывается необходимостью, но является практически болѣе удобнымъ, какъ для потерпѣвшаго (меньшая трата времени, освобожденіе отъ судебныхъ пошлинъ, помощь прокуратуры и суда, болѣе широкій выборъ доказательствъ), такъ для подсудимаго (одновременно отвѣчаетъ по обоимъ искамъ) и для публичныхъ интересовъ (помощь обвиненію со стороны гражданскаго истца). Меньшинство защитниковъ соединеннаго процесса (Берлинъ, проф. Цытовичъ) указываютъ на то, что оба иска (гражданскій и уголовный) вытекаютъ изъ одного и того же основанія — преступнаго дѣянія, вслѣдствіе чего по самой своей природѣ искъ о вознагражденіи относится къ области уголовнаго, а не гражданскаго права. Возраженія противъ соединеннаго процесса: а) приходится соединять два различные процессуальные порядка и подчинять гражданскій искъ уголовному, б) возможно предъявленіе неосновательныхъ обвиненій для открытія доступа въ уголовный судъ гражданскому иску и в) участіе лица, не имѣющаго права на уголовное преслѣдованіе, создаетъ ненормальное положеніе при обжалованіи—при отмѣнѣ оправдательнаго приговора судъ не можетъ назначить наказанія подсудимому, а между тѣмъ долженъ разрѣшать вопросъ о его виновности. Во всякомъ случаѣ, до тѣхъ поръ, пока частнымъ лицамъ стѣсненъ доступъ въ судъ въ качествѣ частныхъ обвинителей, гражданскій искъ является полезнымъ коррективомъ. Въ военномъ процессѣ гражданскій искъ допускается только въ Швейцаріи и въ Россіи. Потерпѣвшій отъ преступленія вредъ и убытки можетъ предъявить искъ о вознагражденіи или въ военномъ судѣ (217) или въ граждан-

Digitized by Google

скомъ судѣ по окончаніи уголовнаго разбирательства (218). Возвращеніе вещей, добытыхъ преступленіемъ, опредѣляется судомъ безъ предъявленія особаго иска (671, 915, 916), если только онѣ имѣются на лицо. Если къ этимъ вещамъ предъявлено притязаніе со стороны третьихъ лицъ, то судъ предоставляетъ спорящимъ разобраться въ гражданскомъ судѣ (917). Предметомъ гражданскаго иска является вознагражденіе за вредъ и убытки, причиненные преступнымъ дѣяніемъ; онъ не ограничивается тѣснымъ кругомъ вещей, непосредственно добытыхъ преступленіемъ, и предметомъ его можетъ быть всякій вредъ и убытки, непосредственно происшедшіе отъ преступленія.

Условія разсмотрѣнія гражданскаго иска въ уголовномъ судѣ: 1) Необходимо предъявленіе потерпѣвшимъ уголовному суду требованія о вознагражденіи до открытія судебнаго засѣданія для разсмотрѣнія дѣла по существу (218), при чемъ фактъ предъявленія потерпѣвшимъ гражданскаго иска долженъ быть удостовѣренъ документомъ слѣдственнаго производства или журналомъ полкового суда; не имѣя въ виду гражданскаго иска, судъ не имѣетъ основанія входить въ его разсмотрѣніе, но можетъ постановить, независимо отъ того, былъ ли предъявленъ искъ, опредѣленіе о правѣ потерпѣвшаго на вознагражденіе. 2) Предметомъ иска должны быть вредъ и убытки отъ преступленія, наличные и возможные, вредъ долженъ быть результатомъ преступленія, при чемъ вредъ этотъ можетъ быть не только имущественнымъ, но и личнымъ, если только онъ даетъ право иска въ гражданскомъ судѣ. 3) Для гражданскаго иска необходима наличность преступнаго дѣянія и причинная связь съ нимъ вреда— непризнаніе преступнымъ дѣянія не устраняетъ гражданскаго иска (240). 4) Право гражданскаго иска предоставляется только потерпѣвшему отъ преступнаго дѣянія подсудимаго вредъ, защищаемый гражданскимъ правомъ (имущественнымъ или семейственнымъ): прежде всего лицамъ, непосредственно потерпѣвшимъ отъ преступленія вредъ и убытки (660 и слѣд. ч. 1 т. X св. зак.), а затѣмъ ихъ законнымъ представителямъ; глав. воен. судъ признаетъ неправильнымъ допущеніе, въ качествѣ гражданскаго истца, по дѣлу объ убійствѣ отца убитой, требовавшаго возвращенія приданаго, по дѣлу о растратѣ казначеемъ денегъ — офицера, требовавшаго возвращенія своего реверса, растраченнаго другимъ лицомъ, и банкира, купившаго у подсудимаго процентныя бумаги, впослѣдствіи отобранныя. Право на вознагражденіе по гражданскому иску можетъ переходить по наслѣдству или путемъ переуступки, но цессіонеры гражданскаго иска не могутъ предъявлять иска въ уголовномъ судѣ, такъ какъ они не имѣютъ никакого отношенія къ преступному дѣянію.

Въ уголовномъ судѣ гражданскій искъ не сливается съ уголовнымъ, а сохраняетъ свои особенности: 1) являясь придаткомъ къ уголовному иску гражданскій искъ можетъ быть разрѣшенъ уголовнымъ судомъ только

Digitized by Google

вмѣстѣ и въ связи съ уголовнымъ дѣломъ, изъ котораго онъ вытекаетъ, но при этомъ гражданскій искъ сохраняетъ самостоятельность: онъ прекращается по законамъ гражданскимъ (смерть — переноситъ гражданскую отвѣтственность на правопреемниковъ обвиняемаго, давность — прекращаетъ, если она совпадаетъ съ давностью гражданскою, примиреніе— прекращаетъ, если обиженный не оставилъ за собою права на вознагражденіе, помилованіе не распространяется на гражданскіе иски частныхъ лицъ). Прекращеніе уголовнаго иска съ теоретической точки зрѣнія должно влечь за собою и прекращеніе гражданскаго иска въ уголовномъ судѣ, но по в. с. у. въ случаѣ прекращенія преслѣдованія по законнымъ причинамъ гражданскій искъ разсматривается уголовнымъ судомъ, если онъ былъ заявленъ потерпѣвшимъ своевременно и если причина, погашающая преслѣдованіе, обнаружилась послѣ преданія суду (226), въ противномъ же случаѣ—гражданскій искъ можетъ быть предъявленъ только въ гражданскомъ судѣ (227). Отреченіе потерпѣвшаго отъ вознагражденія не прекращаетъ уголовнаго преслѣдованія, но устраняетъ гражданскій искъ, хотя и не лишаетъ потерпѣвшаго права предъявить его въ гражданскомъ судѣ (228). Причины, прекращающія и пріостанавливающія уголовное преслѣдованіе, оказываютъ такое же вліяніе и на производство по гражданскому иску вообще, а не только въ военномъ судѣ, такъ какъ въ этихъ случаяхъ нельзя рѣшить вопроса о наличности преступленія; гражданскій искъ можетъ быть предъявленъ въ гражданскомъ судѣ только въ томъ случаѣ, когда измѣняется основаніе иска. 2) Разрѣшеніе гражданскаго иска въ порядкѣ уголовнаго суда можетъ послѣдовать только при поддержкѣ его на судѣ гражданскимъ истцомъ или его повѣреннымъ; судъ не можетъ ни разрѣшать не предъявленныхъ требованій, ни видоизмѣнять требованій гражданскаго истца; а потому для разрѣшенія гражданскаго иска необходимо присутствіе на судѣ гражданскаго истца. Въ видѣ изъятія иски казны разсматриваются въ полковыхъ и военно-окружныхъ судахъ безъ наличности особаго представителя (668 и 1253); при этомъ судъ не можетъ возбудить и разрѣшить искъ казны, который долженъ быть заявленъ начальствомъ, указывающимъ предметъ иска и его предѣлы. Иски частныхъ лицъ устраняются изъ военнаго суда при неявкѣ гражданскаго истца (608 и 764). В. с. у. не дѣлаетъ различія между истцами гражданскаго вѣдомства и военнослужащими, игнорируя различіе между свободно располагающими собою и своимъ временемъ частными лицами и стѣсненными условіями службы военно-служащими. Хотя циркуляромъ главн. воен. судн. управленія 12 іюня 1887 года № 2849 военнымъ слѣдователямъ и военнымъ судамъ предписано приводить въ положительную извѣстность причиненные потерпѣвшему изъ нижнихъ чиновъ убытки, а примѣчаніемъ къ ст. 96 инстр. это правило сдѣлано обязательнымъ и для полковыхъ судовъ, но это не

Digitized by Google

устраняетъ необходимости для потерпѣвшаго поддерживать на судѣ свой искъ. — Уголовный судъ обязанъ постановить рѣшеніе по вступившему на его разсмотрѣніе гражданскому иску, такъ какъ истецъ уже затратилъ на поддержаніе иска извѣстныя усилія и такъ какъ уголовному суду легче разрѣшить искъ. Военный судъ, въ отличіе отъ общаго, можетъ уклониться отъ разрѣшенія иска подъ предлогомъ непривеленія вреда и убытковъ въ положительную извѣстность (669 и 918). 3) Уголовный искъ разрѣшается по началу личной отвѣтственности, гражданскій — по началу отвѣтственности имущественной; въ огражденіе интересовъ казны въ военномъ процессѣ устанавливается отвѣтственность начальниковъ за своихъ подчиненныхъ (224); кромѣ того, за причинившихъ убытокъ отвѣчаютъ соучастники (при несостоятельности главныхъ виновныхъ—648 ст. ч. 1 т. X), а также родители, опекуны и др. лица, обязанныя надзоромъ за виновными (653 и 654 ч. 1 т. X). 4) Разрѣшеніе гражданскаго иска въ уголовномъ порядкѣ можетъ послѣдовать только въ случаѣ признанія подсудимаго совершившимъ дѣяніе, воспрещенное закономъ подъ страхомъ наказанія. Однако признаніе подсудимаго невиновнымъ не всегда устраняетъ гражданскій искъ: а) признаніе подсудимаго невмѣняемымъ не устраняетъ гражданскаго иска, б) признаніе дѣянія непреступнымъ оставляетъ за потерпѣвшимъ право предъявить свой искъ въ гражданскомъ судѣ (240).

Гражданскимъ истцомъ можетъ быть признано всякое лицо, потерпѣвшее отъ преступленія какой-либо гражданскій вредъ; за недѣеспособныхъ допускается представительство ихъ законныхъ представителей, добровольное же представительство истца допускается только при окончательномъ производствѣ. На предварительномъ слѣдствіи гражданскій истецъ, наравнѣ съ частнымъ обвинителемъ и жалобщикомъ, пользуется правомъ представлять доказательства, выставлять свидѣтелей, присутствовать при слѣдственныхъ дѣйствіяхъ и просить о принятіи мѣръ къ обезпеченію отыскиваемаго вознагражденія (376 и 377), получать копіи протоколовъ слѣдствія (513) и извѣщенія о заключеніи слѣдствія (516); въ періодъ приготовительныхъ распоряженій гражданскій истецъ извѣщается о вступленіи въ судъ обвинительнаго акта, можетъ просить о вызовѣ въ судъ свидѣтелей и экспертовъ (731, 747, 752), получаетъ повѣстку о днѣ судебнаго засѣданія (755), можетъ разсматривать подлинное дѣло (743); на судебномъ слѣдствіи и въ заключительныхъ преніяхъ гражданскій истецъ пользуется по предметамъ своего иска одинаковыми правами съ другими сторонами (801, 802, 879, 884 и 890); права гражданскаго истца на обжалованіе указываются ст. 684—695 для полковыхъ судовъ и ст. 1008—1011 для военно-окружныхъ судовъ.

Гражданскій отвѣтчикъ — въ видѣ общаго правила, имъ является подсудимый, который не въ правѣ предъявить встрѣчнаго иска къ

Digitized by Google

потерпѣвшему. Изъятіе устанавливается для лицъ, несущихъ отвѣтственность за подсудимаго безусловно или при несостоятельности: родители, хозяева, владѣльцы недвижимыхъ имуществъ, желѣзнодорожныхъ и пароходныхъ предпріятій; имъ предоставляется право жалобы въ кассаціонномъ порядкѣ (1009), для осуществленія котораго необходимо знать о приговорѣ и участвовать въ разбирательствѣ дѣла. Судъ не обязанъ однако извѣщать гражданскаго отвѣтчика о времени судебнаго разбирательства и вызывать его въ судъ.

Производство гражданскаго иска въ уголовномъ судѣ — предъявленіе гражданскаго иска обязываетъ уголовный судъ рѣшить его по существу, хотя по разъясненію глав. воен. суда военный судъ въ правѣ ограничиться признаніемъ за потерпѣвшимъ права на предъявленіе иска въ судѣ гражданскомъ. Искъ гражданскій долженъ быть предъявленъ до открытія судебнаго засѣданія (218 в. с. у. и 28 инстр. пол. суд.), при чемъ моментъ открытія засѣданія опредѣляется провозглашеніемъ о томъ предсѣдателя (806 в. с. у. и 36 инстр. пол. суд.). Одно заявленіе потерпѣвшимъ иска о вознагражденіи не предоставляетъ ему права участія въ дѣлѣ въ качествѣ гражданскаго истца, а право это должно быть признано за нимъ судомъ, который обязывается сдѣлать опредѣленіе о принятіи иска къ своему разсмотрѣнію, руководствуясь постановленіями законовъ гражданскихъ. При этомъ судъ не въ правѣ ограничиться однимъ удостовѣреніемъ въ томъ, что лицо, предъявляющее требованіе о вознагражденіи, дѣйствительно потерпѣло отъ преступленія, но обязывается прежде всего разрѣшить вопросъ о томъ, имѣетъ ли потерпѣвшій право предъявить искъ къ данному подсудимому. Гражданскій истецъ, не заявившій иска до открытія засѣданія въ уголовномъ судѣ, можетъ предъявить свой искъ въ гражданскомъ судѣ по окончаніи уголовнаго дѣла.

4. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ВЪ УГОЛОВНОМЪ ПРОЦЕССѢ.

А) **Общее ученіе**. Уголовными доказательствами называются тѣ фактическія данныя, которыя судья кладетъ въ основаніе своего убѣжденія въ дѣйствительности событія и виновности заподозрѣннаго. Необходимо предупредить произволъ суда въ оцѣнкѣ доказательствъ, установить единообразіе оцѣнки. Въ обвинительномъ процессѣ дѣло рѣшается исходомъ борьбы сторонъ, судъ долженъ только удостовѣрить наличность представленныхъ сторонами доказательствъ и правильность ихъ представленія. Въ инквизиціонномъ процессѣ судьѣ самимъ закономъ даются руководящія указанія для оцѣнки доказательствъ, и формальная теорія доказательствъ имѣла цѣлью подчинить рѣшеніе дѣла безличной волѣ закона, замѣнить умственную дѣятельность судьи, при которой всегда возможны ошибки, механическимъ подсчетомъ доказательствъ. Въ настоящее время формаль-

Digitized by Google

ная теорія доказательствъ сохраняется только въ австрійскомъ военномъ процессѣ: совершенными доказательствами признаются въ немъ: 1) собственное признаніе подсудимаго на судѣ, не противорѣчащее обстоятельствамъ дѣла, 2) согласное показаніе подъ присягою двухъ достовѣрныхъ свидѣтелей-очевидцевъ, 3) показаніе подъ присягою начальника противъ подчиненнаго, 4) показаніе подъ присягою военно-служащаго, бывшаго очевидцемъ преступленія при исполненіи своихъ служебныхъ обязанностей, 5) письменные документы; несовершенными доказательствами (косвенными уликами) считаются признаніе внѣ суда, подтвержденное свидѣтелями, показаніе одного свидѣтеля, родителей противъ дѣтей, оговоръ подсудимаго; при наличности однихъ несовершенныхъ доказательствъ подсудимый приговаривается къ оставленію въ подозрѣніи, при чемъ онъ можетъ быть вновь привлеченъ къ отвѣтственности по тому же дѣлу и противъ него принимаются разныя административныя мѣры (отставленіе отъ должности).

Въ процессахъ слѣдственно-состязательнаго типа суду, рѣшающему дѣло по существу, предоставляется право оцѣнки доказательствъ по внутреннему убѣжденію. Для того, чтобы внутреннее убѣжденіе не переходило въ личный произволъ, оно должно представлять выводъ изъ обстоятельствъ, предъявленныхъ сторонами и провѣренныхъ на судѣ, должно быть основано на обсужденіи всѣхъ имѣющихся въ дѣлѣ доказательствъ во всей ихъ совокупности, при чемъ каждое доказательство должно оцѣниваться по его собственной природѣ и по связи съ дѣломъ. Полковые суды разрѣшаютъ вопросъ о винѣ или невиновности подсудимаго по внутреннему своему убѣжденію, которое должно быть основано исключительно на обсужденіи всѣхъ обстоятельствъ, обнаруженныхъ на судебномъ разбирательствѣ и указанныхъ въ существенныхъ чертахъ въ приговорѣ суда (665 и 3 п. 676). По дѣламъ высшей подсудности окончательная оцѣнка достовѣрности и силы доказательствъ, касающихся вины или невиновности подсудимаго, также предоставляется суду, разсматривающему дѣло по существу и не подлежитъ повѣркѣ въ кассаціонномъ порядкѣ (902).

Субъектомъ доказыванія въ розыскномъ процессѣ являлся судъ, обвиняемый же могъ только возражать противъ предъявленныхъ ему доказательствъ, а потому право представлять доказательства являлось привилегіей. Съ развитіемъ процесса, когда въ судъ получаетъ доступъ доказательственный матеріалъ въ большемъ размѣрѣ, представленіе доказательствъ стало соединяться съ извѣстнымъ рискомъ, въ виду необходимости убѣдить ими судъ, а потому и сдѣлалось бременемъ. Въ слѣдственно-состязательномъ процессѣ бремя доказыванія распредѣляется между сторонами и судомъ и невыполненіе ея влечетъ отказъ суда въ предъявленныхъ ему требованіяхъ. Въ уголовномъ процессѣ государство приходитъ на помощь обвинителю, который обязанъ доказать всѣ элементы виновно-

Digitized by Google

сти, разсѣять всякое разумное сомнѣніе въ пользу невинности. Участіе суда въ собираніи доказательствъ на различныхъ стадіяхъ процесса не одинаково: на предварительномъ слѣдствіи доказательства собираются главнымъ образомъ военнымъ слѣдователемъ, а стороны могутъ только просить о разслѣдованіи даннаго обстоятельства; при главномъ производствѣ, когда стороны уже окончательно организованы, на нихъ возлагается и представленіе доказательствъ.

По дѣламъ частнаго обвиненія полковой судъ не можетъ касаться обстоятельствъ дѣла, не указываемыхъ сторонами, не можетъ вызывать свидѣтелей, на которыхъ онѣ не ссылаются, хотя бы признавалъ вызовъ новыхъ свидѣтелей необходимымъ (615, прим. 576 в. с. у., ст. 18 инстр. полк. суд.). Этими же правилами опредѣляется объемъ доказательственнаго матеріала при разсмотрѣніи дѣла частнаго обвиненія въ судахъ высшей подсудности (716). Однако каждый судъ, принимая къ своему производству дѣло и разсматривая его, обязанъ удостовѣриться въ наличности состава преступнаго дѣянія и въ томъ, подлежитъ ли оно наказанію. Затѣмъ при производствѣ предварительнаго слѣдствія военный слѣдователь не связанъ требованіями частнаго обвинителя и приступаетъ къ производству слѣдствія даже въ томъ случаѣ, когда частный обвинитель не можетъ указать обвиняемаго (350, 351 и 362). Наконецъ при составленіи обвинительнаго акта военный прокуроръ можетъ, по разъясненію глав. воен. суда, потребовать вызова такого свидѣтеля, въ которомъ частному обвинителю было отказано.

По дѣламъ публичнаго обвиненія *въ полковомъ судѣ* стороны могутъ указывать свидѣтелей: потерпѣвшій—въ жалобѣ и показаніяхъ на дознаніи, должностныя лица—въ своихъ сообщеніяхъ, обвиняемый—на дознаніи и при предъявленіи ему списка свидѣтелей. Вызовъ свидѣтелей и свѣдущихъ людей въ судъ, а слѣдовательно, и объемъ доказательственнаго матеріала, зависитъ отъ усмотрѣнія предсѣдателя суда (576 и 584 в. с. у., 19 и 23 ст. инстр. полк. суд.), кромѣ того частныя и должностныя лица могутъ поставить своихъ свидѣтелей сами (581). Вліяніе предсѣдателя на объемъ доказательственнаго матеріала увеличивается предоставленіемъ ему права опредѣлять, какіе свидѣтели не подлежатъ вызову (588 в. с. у. и 24 ст. инстр. полк. суд.), а также редактировать вопросные пункты для допроса свидѣтелей внѣ суда (577 и 588). Далѣе, полковой судъ также оказываетъ вліяніе на объемъ доказательственнаго матеріала, имѣя право въ случаѣ сознанія подсудимаго немедленно постановить приговоръ (600) или ограничить разбирательство только нѣкоторыми обвиненіями (39 ст. инстр. полк. суд.), постановить объ отсрочкѣ засѣданія въ случаѣ неявки нѣкоторыхъ свидѣтелей (607, 47 инстр. полк. суд.), при чемъ судъ составляетъ и вопросные пункты для допроса свидѣтелей (610), наконецъ производитъ осмотры, освидѣ-

Digitized by Google

тельствованія, обыски и выемки и допрашивать новыхъ свидѣтелей (644, 645 и 659 в. с. у., 48, 65 и 66 инстр. полк. суд.). *При аппелляціонномъ производствѣ* по дѣламъ полковыхъ судовъ свидѣтели вызываются судомъ въ тѣхъ только случаяхъ, когда онъ признаетъ это необходимымъ, или когда объ этомъ ходатайствуетъ командиръ полка или принесшій отзывъ и судъ не встрѣтитъ препятствій къ удовлетворенію (963). *Въ военно-окружныхъ судахъ* къ обвинительному акту прилагается списокъ лицъ, подлежащихъ вызову въ судъ (718 и 559), при чемъ стороны не могутъ возражать противъ представленія доказательствъ, означенныхъ въ этомъ спискѣ, несмотря на то, что онъ въ большинствѣ случаевъ составляется военнымъ прокуроромъ самостоятельно (военное начальство участвуетъ въ его составленіи только въ случаяхъ ст. 559). Дополняется списокъ свидѣтелей прокуратурою (746) и участвующими въ дѣлѣ лицами (745—747), которыя при пропускѣ сроковъ не могутъ приводить свидѣтелей въ судебное засѣданіе, а могутъ только просить прокурора о томъ, чтобы онъ потребовалъ вызова свидѣтелей. При вызовѣ свидѣтелей по вновь открывшимся обстоятельствамъ и представленіи новыхъ доказательствъ противная сторона должна быть извѣщена за день до допроса и можетъ просить о приготовленіи къ состязанію (748, 875 и 876). На вызовъ свѣдущихъ людей практика распространяетъ правила о вызовѣ свидѣтелей, хотя въ этомъ случаѣ прежде всего необходимо рѣшить, нужно ли производство экспертизы, а въ этомъ вопросѣ законъ предоставляетъ широкій просторъ усмотрѣнію суда (832), которому наравнѣ со сторонами предоставляется и избраніе экспертовъ. Вещественныя и письменныя доказательства могутъ быть представлены до заключенія судебнаго слѣдствія (800, 801 п. 1, 827, 875—876) и противная сторона можетъ просить только о приготовленіи къ состязанію. Суду предоставляется право вызывать при разсмотрѣніи дѣла новыхъ свидѣтелей, при чемъ засѣданіе можетъ быть отсрочено (805), производить переосвидѣтельствованія и осмотры, выбирать экспертовъ, прочитывать письменныя доказательства (827—832); будучи обязанъ стремиться къ матеріальной истинѣ, судъ не въ правѣ уклониться отъ истребованія доказательствъ, которыя онъ считаетъ необходимыми для разъясненія дѣла подъ тѣмъ предлогомъ, что доказательства не представлены сторонами. Представленными въ судъ доказательствами могутъ пользоваться всѣ участвующія въ дѣлѣ лица, и представившая доказательство сторона не въ правѣ устранить его изъ судебнаго разсмотрѣнія; однако практика не выдерживаетъ начала общности доказательствъ, признавая, что сторона не можетъ жаловаться на невызовъ или недопросъ свидѣтелей, указанныхъ противною стороною (1013).

Предметъ доказыванія. Установленіе предѣловъ судебнаго изслѣдованія необходимо въ интересахъ: а) подсудимаго (противъ чего

Digitized by Google

онъ долженъ защищаться), обвинителя (что онъ долженъ доказать) и другихъ лицъ (напр. свидѣтелей, заинтересованныхъ въ томъ, чтобы не вторгались въ ихъ интимную жизнь), б) правосудія (сосредоточивая вниманіе суда на дѣлѣ), в) экономія силъ и времени. Предѣлы изслѣдованія ограничиваются обстоятельствами: 1) относящимися къ дѣлу, имѣющими значеніе для его разъясненія и 2) такими, доказываніе которыхъ необходимо и возможно.

Относящимися къ дѣлу признаются тѣ доказательства, установленіе которыхъ имѣетъ значеніе для разрѣшенія предстоящихъ суду вопросовъ, вслѣдствіе близкой ихъ связи съ ними; кругъ этихъ обстоятельствъ зависитъ: а) отъ содержанія вопросовъ, разрѣшаемыхъ судомъ, б) наличности связи ихъ съ такими вопросами и в) отъ степени близости такой связи.

Вопросы, подлежащіе рѣшенію уголовнаго суда: въ дѣлахъ частнаго обвиненія судъ стѣсненъ предѣлами жалобы обвинителя и свободенъ лишь въ юридической квалификаціи преступнаго дѣянія. Въ дѣлахъ публичнаго обвиненія доказательственный матеріалъ собирается на предварительномъ слѣдствіи и на основаніи его рѣшается вопросъ, кого можно привлечь въ качествѣ обвиняемаго и по обвиненію въ какомъ именно преступномъ дѣяніи. На предварительномъ слѣдствіи производится изслѣдованіе событія преступленія путемъ осмотровъ и освидѣтельствованій (382—424); розысканіе предметовъ, обнаруживающихъ преступленіе, путемъ обысковъ и выемокъ (425—450); допрашивается обвиняемый (451—468), съ объявленіемъ ему прежде всего, въ чемъ онъ обвиняется (457); собираются свѣдѣнія о личности обвиняемаго (467—468); при сомнѣніи въ нормальности его душевнаго состоянія производится освидѣтельствованіе умственныхъ способностей (422—424); допрашиваются свидѣтели (478—501), обязанные показывать всю правду (494), отвѣчать объ отношеніяхъ къ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, при чемъ обвиняемый можетъ опровергать показанія свидѣтелей (495—496), а при противорѣчіи въ показаніяхъ свидѣтелей допускается передопросъ и очныя ставки (498—500); для собранія свѣдѣнія о занятіяхъ, связяхъ и образѣ жизни обвиняемаго производится дознаніе чрезъ окольныхъ людей (502—504 в. с. у. и 454—466 у. у. с.); наконецъ обвиняемому предъявляется слѣдствіе (545). Безусловно относящимися къ дѣлу являются обстоятельства, устанавливающія внѣшній составъ преступленія, уличающія или оправдывающія обвиняемаго, устанавливающія возможность подвергнуть его наказанію, возрастъ, званіе и прежняя судимость обвиняемаго, свѣдѣнія о его занятіяхъ, связяхъ и образѣ жизни, обстоятельства, приведенныя въ опроверженіе показаній свидѣтелей. — На судебномъ слѣдствіи изслѣдуются обстоятельства преступнаго дѣянія, въ которомъ подсудимый обвиняется: устанавливается внѣшній и внутренній составъ

Digitized by Google

дѣянія путемъ допроса подсудимаго, свидѣтелей и экспертовъ, производствомъ осмотровъ и переосвидѣтельствованій, чтеніемъ протоколовъ предварительнаго слѣдствія, обозрѣніемъ вещественныхъ и письменныхъ доказательствъ (598 и 600, 818—820, 859—860). Относящимися къ дѣлу признаются всѣ обстоятельства, выясняющія достовѣрность доказательствъ (свидѣтелей 862—863, письменнаго документа 838). Судъ не только повѣряетъ данныя предварительнаго слѣдствія, но самостоятельно изслѣдуетъ всѣ данныя по дѣлу. Обвинительнымъ актомъ судъ не связанъ безусловно и можетъ измѣнить формулированное обвиненіе (724 и 895), чѣмъ значительно расширяется кругъ относящихся къ дѣлу доказательствъ. Судъ военный разрѣшаетъ вопросы о виновности (896), объ обстоятельствахъ, измѣняющихъ степень виновности (897—900) и о наказаніи (906); кромѣ того суду приходится опредѣлять значеніе представленныхъ доказательствъ и ихъ достовѣрность, а потому имѣющими важное значеніе для дѣла могутъ оказаться обстоятельства, вовсе не относящіяся къ виновности и наказуемости подсудимаго.

Связь съ дѣломъ: относящимися къ дѣлу будутъ всѣ обстоятельства, стоящія въ причинной связи въ событіемъ, вопросъ о которомъ рѣшается военнымъ судомъ, т. е. съ виновностью обвиняемаго въ данномъ преступномъ дѣяніи, съ обстоятельствами, отъ которыхъ зависитъ виновность и наказуемость обвиняемаго, а также и тѣ, отъ которыхъ зависитъ опредѣленіе достовѣрности и значенія представленныхъ доказательствъ. Отъ связи причинной слѣдуетъ отличать связь по общему сходству: наличность ея устанавливаетъ лишь возможность искомаго, а не доказанность его, совокупность подобныхъ обстоятельствъ не усиливаетъ убѣжденія; къ такимъ догадкамъ относятся обстоятельства, свидѣтельствующія о прошломъ поведеніи обвиняемаго въ другихъ случаяхъ.

Близость связи: ближайшія причины искомаго предпочитаются отдаленнымъ; наиболѣе ограничена сфера обстоятельствъ въ вопросѣ о событіи и виновности (дѣятельность подсудимаго), она расширяется, охватывая собою всю личность подсудимаго, при рѣшеніи вопроса о наказаніи. Личность подсудимаго подлежитъ изслѣдованію для выясненія характеристическихъ особенностей его, что необходимо для опредѣленія наказанія.

Обстоятельства, доказываніе которыхъ необходимо и возможно. Необходимо доказывать обстоятельства спорныя, при чемъ признаніе даннаго обстоятельства спорнымъ зависитъ не только отъ сторонъ, но и отъ суда (603, 821 и 822). Нѣтъ нужды доказывать обстоятельства общеизвѣстныя, по ихъ безспорности. Можно доказывать всѣ обстоятельства, имѣющія значеніе. Не допускается доказываніе: а) обстоятельствъ неопредѣленныхъ, б) сверхъестественныхъ, в) по этическимъ основаніямъ —обстоятельствъ, узнанныхъ по особому довѣрію при условіяхъ профессіональной тайны, при чемъ устраненіе отъ изслѣдованія ограничивается

Digitized by Google

лицами опредѣленныхъ профессій (845 п. 2 и 3, иностранными военными процессами широко ограждается тайна государственной службы); г) по процессуальному основанію — невозможности, въ интересахъ правосудія, допускать совмѣщеніе процессуальныхъ функцій свидѣтеля и эксперта съ функціями судьи, прокурора, защитника, повѣренныхъ, обвинителя и истца (850); при столкновеніи функцій свидѣтеля и эксперта предпочитаются свидѣтельскія функціи (833); д) во избѣжаніе принужденія къ самообвиненію (863), практика воспрещаетъ всякіе вопросы о прежней жизни и личныхъ качествахъ свидѣтелей съ цѣлью подорвать значеніе ихъ показаній.

Допустимость доказательствъ: въ видахъ обезпеченія надежности доказательствъ вырабатываются правила о родахъ и видахъ доказательствъ, которыя могутъ быть представляемы суду. Устраняются, какъ не надежный матеріалъ, доказательства отдаленныя и подозрительныя. Представленіе доказательствъ первичныхъ не всегда возможно, вторичныя доказательства допускаются только при невозможности представить первичныя; подлинность ихъ должна быть удостовѣрена; изъ нѣсколькихъ вторичныхъ доказательствъ предпочитаются тѣ, которыя предполагаютъ меньше усмотрѣнія и ошибки (фотографія и планъ—описаніе). Подозрительными признаются доказательства, исходящія отъ лицъ, не возбуждающихъ довѣрія. Для достовѣрности заявленія необходимы: 1) обладаніе извѣстными личными способностями и 2) желаніе дать правдивое заявленіе. Старое право устраняло цѣлыя категоріи лицъ изъ числа свидѣтелей, оцѣнивая ихъ по принадлежности къ извѣстному классу, а не по индивидуальнымъ свойствамъ личности. Въ современномъ правѣ — общая неспособность съужена, спеціальная устанавливается въ зависимости отъ отношеній свидѣтелей къ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ; прежде подозрительныя доказательства вовсе не допускались къ судебному разсмотрѣнію, нынѣ при объективной оцѣнкѣ допущеніе сомнительнаго матеріала менѣе опасно, и подозрительныя доказательства не допускаются только при возможности замѣны — эксперты, окольные люди, понятые, переводчики и толмачи (387—388, 396, 833—834, 872—873 в. с. у. и 458—466 у. у. с., признакомъ достовѣрности является допущеніе къ присягѣ). При незамѣнимости доказательствъ судъ можетъ обращаться и къ подозрительнымъ доказательствамъ съ тѣмъ, что судъ приметъ во вниманіе ихъ спеціальныя качества и особыя отношенія къ дѣлу; безусловно не допускаются къ свидѣтельству: страдающіе отсутствіемъ здраваго разсудка и памяти въ моментъ появленія передъ судомъ (845 п. 1, легкія формы ослабленія памяти и разсудка подходятъ подъ 3 п. 847). Всѣхъ остальныхъ свидѣтелей (кромѣ заявившихъ желаніе отказаться отъ дачи показанія, 846) законъ допускаетъ, но если они не удовлетворяютъ требованіямъ достовѣрныхъ свидѣтелей—они устраняются отъ присяги или силою закона (847), или по отводу сторонъ (848), а иногда подсудимаго (849).

Digitized by Google

Б) **Мѣры обезпеченія достовѣрности доказательствъ**. Въ интересахъ правосудія доказательства, представляемыя суду, должны быть подлинными и достовѣрными. Общія мѣры обезпеченія — гласность, состязательность и непосредственность судебнаго разбирательства. Спеціальныя мѣры устанавливаются въ зависимости отъ природы доказательствъ.

1) *Матеріальные предметы* должны быть осмотрѣны и освидѣтельствованы съ точностью, чтобы не могло быть сомнѣнія въ подлинности ихъ существованія или состоянія (382, 385, 386, 399, 409, 445—447); для освидѣтельствованія душевнаго разстройства установленъ особый порядокъ (422—424); на судебномъ слѣдствіи—осмотръ вещественныхъ доказательствъ (630—631, 836—837). Удостовѣреніе въ подлинности письменныхъ доказательствъ можетъ быть произведено: 1) путемъ изслѣдованія документа уголовнымъ судомъ (въ полномъ составѣ) по правиламъ процесса уголовнаго или 2) путемъ изслѣдованія документа въ уголовномъ судѣ по правиламъ гражданскаго процесса, если данный документъ не признанъ еще подложнымъ въ гражданскомъ судѣ (838): а) Изслѣдованіе подлинности акта производится однимъ изъ членовъ суда (по назначенію предсѣдателя) посредствомъ освидѣтельствованія акта, сравненія содержанія его съ другими документами, допроса свидѣтелей, значащихся на актѣ и указываемыхъ сторонами, сличенія почерка и подписей на актѣ съ подлинными почеркомъ и подписью того лица, которому актъ приписывается; содержаніе заподозрѣннаго акта повѣряется документами несомнѣнными по способу ихъ составленія или признанными таковыми сторонами; для сличенія почерковъ и подписей бумаги выбираются сторонами, если же сторонами онѣ не будутъ указаны, то судъ пользуется для сличенія крѣпостными или нотаріальными актами, относящимися къ тому же времени; объ изслѣдованіи составляется особый протоколъ съ указаніемъ замѣченныхъ въ актѣ подчистокъ, поправокъ, приписокъ и помарокъ; затѣмъ, по выслушаніи сторонъ, судъ признаетъ актъ подлиннымъ или исключаетъ его изъ числа доказательствъ (547—554 уст. гр. суд.). б) Споръ о подлогѣ предъявляется суду письменно или словесно, въ теченіе 2-хъ недѣль противная сторона можетъ заявить о своемъ желаніи взять спорный документъ обратно, а при отсутствіи такого заявленія предъявившій споръ въ 7-ми дневный срокъ долженъ представить доказательства подложности акта, противъ которыхъ противникъ въ такой же срокъ можетъ возражать; затѣмъ производится освидѣтельствованіе акта тѣмъ же порядкомъ, какъ и въ случаѣ сомнѣнія въ подлинности акта (555—565 у. гр. с.).

Понятые представляютъ собой гарантію подлинности и достовѣрности протоколовъ: на предварительномъ слѣдствіи осмотровъ и освидѣтельствованій, производимыхъ самимъ слѣдователемъ (382, 387—393) или чрезъ свѣдущихъ людей (400), обысковъ и выемокъ (426 и 432),

Digitized by Google

на дознаніи — по нарушеніямъ уставовъ казенныхъ управленій (1131—1132 у. у. с.). Присутствіе понятыхъ обязательно при составленіи протоколовъ органами казенныхъ управленій и при производствѣ военнымъ слѣдователемъ освидѣтельствованій, осмотровъ и обысковъ; при производствѣ освидѣтельствованій чрезъ свѣдущихъ лицъ понятые приглашаются, когда къ тому не встрѣтится особыхъ препятствій, а при производствѣ осмотровъ и освидѣтельствованій полковымъ или военно-окружнымъ судомъ понятыхъ не требуется. Понятые изъ лицъ гражданскаго вѣдомства приглашаются военнымъ слѣдователемъ, изъ военнослужащихъ — назначаются военнымъ начальствомъ (387, 388 и 390) въ числѣ не менѣе двухъ (389); послѣдствія неявки указаны въ ст. 391—393 в. с. у., присутствіе понятыхъ при производствѣ слѣдственнаго дѣйствія удостовѣряется ихъ подписями на протоколѣ (508); процессуальныя функціи понятыхъ не опредѣлены, но они могутъ оказать слѣдователю содѣйствіе своимъ знаніемъ лицъ и мѣстныхъ условій. Такое же значеніе имѣетъ приглашеніе хозяина помѣщенія (426), представителя вѣдомства (408, 429 и 430), военнаго начальника или лица, имъ назначеннаго (382, 426).

2) Для обезпеченія доказательствъ, имѣющихъ источникъ въ *личныхъ показаніяхъ*, устанавливаются слѣдующія мѣры: а) вопросы о личности: α) для установленія тождества съ вызванными въ судъ предлагаются обвиняемому передъ допросомъ его на предварительномъ слѣдствіи (457) и въ военно-окружномъ судѣ (808), а также свидѣтелямъ, экспертамъ, переводчикамъ и толмачамъ, если въ томъ встрѣчается надобность, передъ допросомъ въ полковомъ (616) и военно-окружномъ судѣ (843); β) для опредѣленія отношеній къ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ (492, 616, 843). б) Огражденіе свидѣтелей отъ постороннихъ вліяній: свидѣтели допрашиваются порознь (493, 634, 839) и, если окажется нужнымъ, въ отсутствіе обвиняемаго (493, 640, 871); при разсмотрѣніи дѣла на судѣ предсѣдатель приглашаетъ всѣхъ свидѣтелей удалиться въ особую комнату и не выходить отуда прежде вызова ихъ къ допросу, при чемъ принимаются мѣры къ воспрепятствованію свидѣтелямъ стачки между собою: въ полковомъ судѣ послѣ приведенія свидѣтелей къ присягѣ (629), а въ военно-окружномъ судѣ непосредственно послѣ повѣрки списка свидѣтелей (817). в) Наставленіе свидѣтелямъ объ обязанности показывать правду и объ отвѣтственности за ложное показаніе (490, 632—633, 857—858). г) Приглашеніе переводчика, если кто-либо изъ допрашиваемыхъ объясняется на языкѣ, непонятномъ для слѣдователя (464 и 497) или не понимаетъ русскаго языка (583, 753, 872, 873); при Варшавскомъ и Кавказскомъ воен. окр. судахъ состоятъ въ качествѣ переводчиковъ особыя должностныя лица; если въ дѣлѣ имѣются документы, написанные на ино-

Digitized by Google

странномъ языкѣ, то переводъ ихъ поручается состоящимъ при судахъ гражданскаго вѣдомства присяжнымъ переводчикамъ, при чемъ вознагражденіе имъ опредѣляется по особой таксѣ (426 учр. суд. уст.). Какъ доказательство вторичное, переводчики должны имѣть всѣ качества достовѣрныхъ свидѣтелей (584, 753, 873) и приводятся къ присягѣ (628, 872). д) Приглашеніе толмача на предварительномъ слѣдствіи къ допросу нѣмыхъ или лицъ, не могущихъ передавать свои мысли на словахъ (465), на судебномъ слѣдствіи—къ допросу нѣмыхъ и глухихъ, не могущихъ объясняться на письмѣ (583, 754, 874). е) Присяга—торжественное призваніе имени Божія въ удостовѣреніе правдивости заявленій присягающаго. Въ западныхъ военныхъ процессахъ присяга отбирается судьей послѣ допроса (подтвердительная присяга), въ Россіи—духовнымъ лицомъ передъ допросомъ (предупредительная). Лица православнаго исповѣданія приводятся къ присягѣ не иначе, какъ священникомъ (625, 854 в. с. у., 56 инстр. полк. суд.), не православные приводятся къ присягѣ духовнымъ лицомъ ихъ вѣроисповѣданія (626, 855), въ случаѣ же отсутствія въ залѣ засѣданія духовнаго лица въ военно-окружномъ судѣ приводятся къ присягѣ предсѣдателемъ (856), а въ полковомъ судѣ допрашиваются безъ присяги, при чемъ отъ нихъ отбирается подписка въ готовности подтвердить свое показаніе подъ присягою (627). Освобожденіе отъ присяги по взаимному согласію подсудимаго и потерпѣвшаго допускается только по дѣламъ частнаго обвиненія въ полковомъ судѣ (624); для нѣкоторыхъ лицъ присяга замѣняется торжественнымъ обѣщаніемъ показать правду (622, 853). Затѣмъ нѣкоторыя лица устраняются отъ присяги силою закона (619—620 и 846—847), по отводу сторонъ (621 и 848) или подсудимаго (849). Допрашиваемые приводятся къ присягѣ въ судебномъ засѣданіи (852), на предварительномъ слѣдствіи—только въ случаяхъ, указанныхъ въ 489 в. с. у., при чемъ въ Сибирскомъ и Приамурскомъ военныхъ округахъ допрашиваются подъ присягою, если они проживаютъ далѣе 200 верстъ отъ того суда, въ которомъ должно разсматриваться дѣло (прик. по в. вѣд. 1898 № 7). Неприведеніе къ присягѣ признается существеннымъ нарушеніемъ, но если подъ присягою было допрошено лицо, не подлежавшее приводу къ присягѣ, то это не можетъ служить поводомъ къ отмѣнѣ приговора. Приводъ къ присягѣ сопровождается внушеніемъ о святости ея (625, 854), напоминаніемъ предсѣдателя объ отвѣтственности (632, 857). Отказъ отъ присяги въ Россіи закономъ не предусмотрѣнъ, на западѣ приравнивается къ неявкѣ въ судъ по вызову.

В) **Виды доказательствъ**. Всѣ доказательства по ихъ природѣ можно раздѣлить на двѣ группы: а) личныя заявленія — показанія подсудимаго и свидѣтелей, мнѣнія свѣдущихъ людей и дознаніе чрезъ окольныхъ людей, б) предметы внѣшняго міра—доказ. вещественныя и письменныя.

Digitized by Google

1) *Показанія подсудимаго* — всякія заявленія подсудимаго, направленныя къ доказательству существованія тѣхъ или иныхъ обстоятельствъ. Подсудимый ближе всѣхъ стоитъ къ дѣлу, лучше всѣхъ знакомъ съ нимъ, но вмѣстѣ съ тѣмъ заинтересованъ въ томъ, чтобы скрыть истину. Въ современномъ процессѣ признаніе подсудимаго не устраняетъ судебнаго изслѣдованія; признаніе имѣетъ одинаковое значеніе съ другими показаніями подсудимаго: всѣ показанія подсудимаго, какъ оправдывающія, такъ и уличающія его, могутъ служить доказательственнымъ матеріаломъ. Необходимыя прежде для полученія признанія подсудимаго мѣры принужденія нынѣ устранены и воспрещаются всякія мѣры вымогательства сознанія (459—460, 598—600, 819—820, 825 и ст. 38 инстр. полк. суд.). Показаніе подсудимаго по отношенію къ его соучастникамъ или о г о в о р ъ является весьма важнымъ матеріаломъ для отысканія истины, такъ какъ наиболѣе ловкіе преступники заботятся, чтобы не было свидѣтелей. Необходимо лишь осторожное отношеніе къ оговору: надо выяснить, не заинтересованъ ли подсудимый въ томъ, чтобы оговоръ былъ принятъ (напр. въ видахъ самооправданія), затѣмъ необходимо, чтобы оговоръ согласовался съ другими данными дѣла. Показанія, данныя предъ органами судебной власти, являются наиболѣе достовѣрными, но могутъ быть устанавливаемы и показанія внѣсудебныя. На западѣ допускается чтеніе показаній подсудимаго, данныхъ на предварительномъ слѣдствіи, въ Россіи сенатъ воспрещаетъ даже прочтеніе протоколовъ осмотра, если въ нихъ записано показаніе подсудимаго и допускаетъ прочтеніе показанія только по просьбѣ самого подсудимаго. Главн. воен. судъ, наоборотъ, допускаетъ прочтеніе протоколовъ предварительнаго слѣдствія, хотя бы въ нихъ было записано показаніе подсудимаго, но протоколы допроса подсудимыхъ могутъ быть прочитаны только съ ихъ согласія. Показанія, данныя подсудимымъ не слѣдователю, а другимъ лицамъ, могутъ быть доказываемы на судѣ свидѣтелями, письмами подсудимаго и третьихъ лицъ. Дневники подсудимаго допустимы, какъ видъ письменныхъ доказательствъ, и имѣютъ такое же значеніе, какъ и его показанія. Подсудимый не обязанъ, а только имѣетъ право давать показанія (460, 603 и 823), допрашивается всегда безъ присяги и ложное показаніе его по содержанію обвиненія признается только увеличивающимъ вину обстоятельствомъ.

2) *Показанія свидѣтелей* — физическихъ лицъ, имѣющихъ объ обстоятельствахъ разсматриваемаго судомъ дѣла свѣдѣнія, добытыя путемъ личнаго наблюденія и призванныхъ къ суду для удостовѣренія этихъ обстоятельствъ. Юридическія лица не могутъ быть свидѣтелями, акты ихъ дѣятельности закрѣпляются письменными документами. Непривлеченные къ дѣлу и вышедшіе изъ дѣла обвиняемые, хотя съ формальной стороны и могутъ быть допрашиваемы въ качествѣ свидѣтелей, но такой допросъ стѣсняетъ свободу отвѣта обвиняемыхъ, а потому необхо-

Digitized by Google

димо предупреждать ихъ о правѣ не отвѣчать на вопросы, уличающіе ихъ самихъ (863); такимъ же лишеніемъ обвиняемаго его процессуальныхъ правъ представляется допросъ въ качествѣ свидѣтеля на предварительномъ слѣдствіи непривлеченнаго еще обвиняемаго. Во Франціи отъ подозрительныхъ и малолѣтнихъ свидѣтелей отбираются не показанія, а заявленія (безъ присяги и отвѣтственности), въ остальныхъ процессахъ — отбираются всегда показанія (у насъ даже въ случаяхъ 830). Свидѣтели, въ отличіе отъ экспертовъ, переводчиковъ и толмачей, представляются доказательствомъ незамѣнимымъ. Исполненіе функцій свидѣтеля обязательно для каждаго вызываемаго въ судъ, но отъ выполненія нѣкоторыхъ условій отдѣльныя лица освобождаются: отъ явки въ судъ (751, 588), отъ присяги (622, 853), отъ дачи показанія вполнѣ (619, 846—при согласіи давать показаніе обязаны отвѣчать на всѣ вопросы) или относительно нѣкоторыхъ обстоятельствъ (618 и 845). Далѣе нѣкоторыя лица устраняются отъ свидѣтельства вполнѣ (618 и 845) или отчасти (отъ присяги) въ силу закона (619—620, 846—847), по отводу сторонъ (621 и 848) и подсудимаго (849). Функціи свидѣтеля не могутъ совмѣщаться съ другими процессуальными функціями и имъ всегда отдается преимущество (751 и 850). Предметомъ свидѣтельскаго показанія могутъ быть всякія обстоятельства, наблюдавшіяся даннымъ лицомъ и интересующія уголовный судъ: 1) непосредственно относящіяся къ дѣлу— предложеніе свидѣтелю разсказать все, что ему извѣстно по дѣлу (859), или 2) другія обстоятельства, разъясненіе которыхъ оказывается нужнымъ суду для установленія отношеній свидѣтеля къ участвующимъ въ дѣлѣ, выясненія достовѣрности его показанія. Предметомъ свидѣтельскаго показанія могутъ быть какъ обстоятельства внѣшнія, наблюдавшіяся самимъ свидѣтелемъ или другими опредѣленными лицами, такъ и душевныя движенія, если показаніе о нихъ подкрѣпляется указаніемъ на матеріальныя обстоятельства, въ которыхъ они проявлялись. Безъ пользованія наблюденіями, передаваемыми свидѣтелемъ со словъ другихъ лицъ, обойтись нельзя и не допускается только свидѣтельство по слухамъ, неизвѣстно отъ кого исходящимъ (859). Свидѣтель обязывается только къ дачѣ устнаго показанія о томъ, что ему извѣстно, и отъ него нельзя требовать производства разслѣдованій и наблюденій, нельзя подвергать его испытаніямъ, не имѣющимъ прямого отношенія къ показанію; если необходимо выяснить годность свидѣтеля къ дачѣ показанія, то предполагаемыя личныя его особенности (напр. душевная болѣзнь, дальтонизмъ) устанавливаются опросомъ самого свидѣтеля или третьихъ лицъ, но не освидѣтельствованіемъ (851). Наоборотъ, если данное лицо вызывается въ качествѣ вещественнаго доказательства (напр. потерпѣвшій тѣлесное поврежденіе), то оно обязано подчиниться освидѣтельствованію, предъявленію его подсудимому и другимъ лицамъ. Особо стоятъ *свѣдущіе свидѣтели*—лица, обладающія особыми свѣдѣ-

Digitized by Google

ніями по какой-либо спеціальности и показывающія о томъ, что они видѣли и слышали (напр. врачъ у постели больного); ихъ показанія особенно цѣнны, такъ какъ спеціальныя свѣдѣнія даютъ имъ возможность болѣе авторитетнаго наблюденія и изложенія наблюдаемаго. Свидѣтель обязанъ излагать только факты и воздерживаться отъ заявленія о нихъ своихъ мнѣній; съ другой стороны, экспертъ не только высказываетъ свое мнѣніе о фактѣ, но и констатируетъ его условія, т. е. даетъ показаніе о фактѣ; поэтому выполнить правило 833 в. с. у. на практикѣ чрезвычайно трудно, и глав. воен. судъ безразлично допускаетъ вызовъ врачей, производившихъ освидѣтельствованіе на предварительномъ слѣдствіи въ качествѣ экспертовъ и въ качествѣ свидѣтелей, при чемъ въ послѣднемъ случаѣ допускается и прочтеніе протокола произведенной на предварительномъ слѣдствіи экспертизы. — Достовѣрность свидѣтельскихъ показаній обезпечивается мѣрами общими (гласность, непосредственность, увѣщаніе предсѣдателя). Порядокъ допроса свидѣтелей: на предварительномъ слѣдствіи вызванное для допроса лицо ставится въ извѣстность о томъ, что оно будетъ допрашиваться въ качествѣ свидѣтеля, предупреждается о необходимости подтвердить на судѣ свое показаніе присягою и объ отвѣтственности за ложныя показанія; допрашиваются свидѣтели порознь (493—501); на судебномъ слѣдствіи свидѣтели допрашиваются въ судебномъ засѣданіи (а въ полковомъ производствѣ и внѣ суда 610 и 612), по удостовѣреніи въ подлинности свидѣтелей, приведеніи къ присягѣ и напоминаніи объ отвѣтственности свидѣтели удаляются въ особыя комнаты (629, 817 в. с. у., ст. 58 воен. окр. суд.), оттуда призываются для допроса порознь (634, 832); допросъ начинается напоминаніемъ о принятой присягѣ и предложеніемъ разсказать все, что извѣстно свидѣтелю по дѣлу (859); если свидѣтель отзывается незнаніемъ, то предсѣдатель можетъ указать тѣ обстоятельства, для разъясненія которыхъ свидѣтель вызванъ; послѣ отвѣта на общій вопросъ свидѣтелю предлагаются вопросы сторонами, а затѣмъ предсѣдателемъ и членами суда, при чемъ запрещается предлагать вопросы наводящіе, сбивать и запутывать свидѣтеля и вступать съ нимъ въ споръ (634—640, 860—871). — Права свидѣтелей: могутъ жаловаться только на частныя опредѣленія, которыми на нихъ налагаются взысканія, и получаютъ вознагражденіе за потерянное время и нужные расходы. Размѣръ вознагражденія на западѣ различный, у насъ— только при вызовѣ далѣе 15 в. отъ мѣста жительства: по 3 к. на версту, по желѣзной дорогѣ билетъ 3 класса и суточныхъ по 25 к. за каждый день отлучки; нижніе чины высылаются въ судъ на казенный счетъ (1133 и примѣч.). — Обязанности свидѣтелей: формальныя: а) явки въ судъ — при нарушеніи ея военнослужащими сообщается непосредственному ихъ начальству для надлежащаго съ нихъ взысканія (485, 605, 815), на гражданскихъ же лицъ налагается денежное взысканіе до 25 р. въ пол-

Digitized by Google

ковыхъ судахъ, до 50 р. — на предварительномъ слѣдствіи и до 100 р.—въ военно-окружныхъ судахъ (605—606, 486—487, 813—814), съ правомъ въ 2-хъ недѣльный срокъ представить оправданія, приводъ допускается при вторичной неявкѣ къ слѣдователю (486) или даже при первой неявкѣ въ судъ (811); кромѣ того при неявкѣ на свидѣтеля возлагается уплата судебныхъ издержекъ, вызванныхъ отсрочкою (813 и 815); б) принесеніе присяги и в) дача показанія. Матеріальная обязанность — дача правильнаго показанія, отвѣтственность за лжесвидѣтельства.

3) *Заключенія свѣдущихъ людей* — лицъ, приглашаемыхъ къ слѣдствію и суду для наблюденія и установленія обстоятельствъ, познаваніе которыхъ предполагаетъ спеціальныя свѣдѣнія въ наукѣ, искусствѣ, ремеслѣ или иной области, и дачи суду о такихъ обстоятельствахъ своего заключенія или мнѣнія на основаніи обладаемыхъ ими спеціальныхъ свѣдѣній. Экспертиза—особый видъ доказательствъ, оцѣнивается судомъ въ зависимости отъ авторитетности эксперта, точности экспертизы, подлинности и полноты матеріала, соотвѣтствія съ обстоятельствами дѣла. Типическая форма — сложный осмотръ судомъ вмѣстѣ съ экспертомъ: докладъ объ усмотрѣнномъ при наблюденіи и заключеніе: иногда — одно заключеніе (на судебномъ слѣдствіи при повѣркѣ экспертизы предварительнаго слѣдствія) или одно наблюденіе (химическое или фотографическое изслѣдованіе), когда въ результатѣ употребленныхъ пріемовъ получается готовый отвѣтъ. Условія назначенія экспертизы (394—395, 404, 582, 830 и 832). Основаніемъ для экспертизы можетъ служить всякая отрасль знаній и опытности, но эксперты должны удовлетворять требованіямъ нравственнымъ и юридическимъ, а потому нельзя обращаться къ преступникамъ, шулерамъ. Обусловливается экспертиза: 1) техническимъ характеромъ свѣдѣній или опытности и 2) необходимостью ихъ для суда; если свѣдѣнія и опытность—общежитейскія и судъ ими обладаетъ, экспертиза является излишнею (сличеніе цвѣта чернилъ, которыми написанъ документъ, грубая поддѣлка кредитнаго билета). Техническими признаются самимъ закономъ вопросы врачебные и медицинскіе (о причинахъ смерти, о свойствѣ тѣлесныхъ поврежденій, о состояніи здоровья потерпѣвшаго или обвиняемаго), вопросы о сходствѣ и различіи почерковъ, о наличности нарушеній уставовъ казеннаго управленія (напр. устава лѣсного и питейнаго) и общественнаго благоустройства (напр. устава строительнаго); во всѣхъ этихъ случаяхъ экспертиза обязательна для суда, въ остальныхъ случаяхъ вопросъ о приглашеніи экспертовъ рѣшается судомъ, который самъ опредѣляетъ, требуются ли для разрѣшенія дѣла наблюденія и изслѣдованія, основанныя на техническихъ свѣдѣніяхъ и опытности. — Органомъ назначенія экспертизы является судъ, при чемъ отказывая въ производствѣ ея, судъ долженъ составить мотивированное опредѣленіе, подлежащее кассаціонной повѣркѣ. Ограниченія: 1) требуется предварительное

Digitized by Google

разрѣшеніе вопроса о томъ, является ли экспертиза необходимою по обстоятельствамъ дѣла, 2) стороны могутъ ходатайствовать о назначеніи экспертизы, при чемъ судъ можетъ отказать, только признавъ отсутствіе въ дѣлѣ техническихъ вопросовъ, 3) стороны могутъ просить о вызовѣ экспертовъ на ихъ счетъ (752, 745—747). Если экспертиза была произведена на предварительномъ слѣдствіи, то судъ вмѣсто производства переосвидѣтельствованія можетъ ограничиться прочтеніемъ протокола экспертизы предварительнаго слѣдствія. Производство экспертизы на предв. слѣдствіи въ нѣкоторыхъ случаяхъ обязательно (404—405, 416, 418, 422—424). Лица, приглашаемыя въ качествѣ экспертовъ, выбираются изъ всѣхъ лицъ соотвѣтствующей спеціальности судомъ или сторонами; въ видѣ исключенія въ нѣкоторыхъ случаяхъ эксперты указываются самимъ закономъ: судебные врачи (405—406), должностныя лица медицинскаго управленія (355 уст. уг. суд.), должностныя лица казенныхъ управленій (1160 у. у. с.), присяжные цѣновщики (404). — Условія, требуемыя отъ эксперта: техническія—указаны въ видѣ примѣровъ, а не исчерпывающаго перечня въ ст. 395 в. с. у.; изъ числа экспертовъ исключаются женщины-врачи (примѣч. 326 у. у. с.), а повивальныя бабки допускаются только въ качествѣ помощницъ судебнаго врача (419); юридическія — всѣ качества достовѣрныхъ свидѣтелей (396), но при отсутствіи отвода сторонъ несоблюденіе этого условія несущественно (834); запрещается совмѣщеніе обязанностей эксперта съ другими процессуальными функціями (833), экспертамъ предоставляется право отказываться отъ дачи заключенія въ тѣхъ же случаяхъ, какъ и свидѣтелямъ (846). Лица юридическія могутъ быть привлекаемы къ производству экспертизы: повѣрка экспертизы на предварительномъ слѣдствіи (403), освидѣтельствованіе умственныхъ способностей (422—424), поддѣлка кредитныхъ билетсвъ и монетъ (1161 у. у. с.) Предметомъ экспертизы является вопросъ о конкретномъ обстоятельствѣ, подлежащій разрѣшенію при помощи спеціальныхъ свѣдѣній и опытности; экспертиза даетъ для рѣшенія этого вопроса указанія техническія, а не юридическія (вопросъ о вмѣняемости), при чемъ экспертъ долженъ строго держаться предѣловъ своей спеціальности. — Производство экспертизы начинается ознакомленіемъ эксперта съ предметомъ, о которомъ требуется заключеніе, освидѣтельствованіемъ изслѣдуемаго. На предварительномъ слѣдствіи по общему правилу эксперты производятъ освидѣтельствованіе въ присутствіи понятыхъ и военнаго слѣдователя (400), который сообщаетъ имъ необходимыя свѣдѣнія (410), ставитъ вопросы на ихъ разрѣшеніе (401 и 411); отъ военнаго же слѣдователя зависитъ и повѣрка произведенной экспертизы (403 и 414); впрочемъ въ нѣкоторыхъ случаяхъ экспертиза производится въ отсутствіе слѣдователя, напр. наблюденіе въ больницѣ душевно-больныхъ, освидѣтельствованіе поддѣльныхъ монетъ и бу-

Digitized by Google

магъ. На судебномъ слѣдствіи судъ можетъ ограничиться вызовомъ лицъ, производившихъ экспертизу на предварительномъ слѣдствіи (830), или же произвести новую экспертизу (832): экспертамъ должны быть предоставлены всѣ способы для ознакомленія съ дѣломъ, можетъ быть разрѣшено обозрѣніе его въ періодъ приготовительныхъ распоряженій, они могутъ быть оставлены въ залѣ засѣданія на все время судебнаго разбирательства, могутъ предлагать чрезъ предсѣдателя вопросы подсудимому, свидѣтелямъ и прежнимъ экспертамъ. Вопросы, предлагаемые на разрѣшеніе экспертовъ, ставятся судомъ при участіи сторонъ, при чемъ эксперты не должны упускать изъ виду тѣхъ признаковъ, на которые не обратили ихъ вниманія. — Показанія экспертовъ должны представлять собою обстоятельный отчетъ объ освидѣтельствованіи или изслѣдованіи; предварительный осмотръ (399), изслѣдованіе (401—402, 411—412), составленіе акта (413), повѣрка посредствомъ переосвидѣтельствованія (403, 414). На судебномъ слѣдствіи эксперты даютъ сначала отвѣты на общіе поставленные имъ вопросы, а затѣмъ на отдѣльные вопросы сторонъ и судей. При совмѣстномъ изслѣдованіи эксперты при единогласіи могутъ дать совокупный отвѣтъ, но стороны могутъ потребовать, чтобы каждый изъ экспертовъ изложилъ свое мнѣніе порознь. Стороны могутъ предлагать отдѣльные вопросы по предмету экспертизы, а затѣмъ вторичные вопросы для разъясненія отвѣтовъ на вопросы противной стороны, при чемъ устраняются вопросы отвлеченные (о согласіи съ теоріями), о мнѣніи эксперта относительно значенія доказательствъ и уликъ; при допросѣ стороны не въ правѣ вступать въ споръ съ экспертами, ссылка на ученыя сочиненія допускается только тогда, когда онѣ представлены суду на судебномъ слѣдствіи. — Свѣдущіе люди имѣютъ право на вознагражденіе за труды — отъ 25 к. до 25 р. (1130 в. с. у. 860 у. гр. суд.), за путевые расходы по явкѣ въ судъ при вызовѣ далѣе 15 верстъ по 3 к. съ версты или билетъ III класса и по 25 к. суточныхъ (1133), за расходы на реагенціи, укупорку и пересылку (1134 и 1135); при этомъ военные врачи не получаютъ вознагражденія за производство экспертизы въ мѣстѣ ихъ служенія; врачи, полицейскіе и другіе чиновники, исполняющіе обязанности по обнаруженію преступныхъ дѣяній, въ случаѣ призыва ихъ къ слѣдствію или суду не въ мѣстѣ ихъ пребыванія имѣютъ право на полученіе прогонныхъ и суточныхъ денегъ какъ при служебныхъ командировкахъ (1131—1132). — Обязанности свѣдущихъ людей: явиться по вызову — за неявку къ предв. слѣдствію и въ полковой судъ денежное взысканіе до 25 р. (397, 392 и 605), о неявкѣ въ военно-окружный судъ законъ умалчиваетъ. Отвѣтственность за неисполненіе своихъ обязанностей судебныхъ врачей устанавливается ст. 489 у. у. с., при чемъ они привлекаются къ отвѣтственности прокуратурою (490 у. у. с.). Лже-экспертиза наказывается, какъ лжесвидѣтельство.

Digitized by Google

4) *Показанія окольныхъ людей* допускаются для собранія свѣдѣній объ образѣ жизни, занятіяхъ и связяхъ обвиняемаго изъ гражданскихъ лицъ или изъ военнослужащихъ, не состоящихъ на дѣйствительной службѣ (503). Слѣдователь составляетъ списокъ домохозяевъ и старшихъ въ семействахъ лицъ, живущихъ въ одномъ околоткѣ съ обвиняемымъ (кромѣ родственниковъ, тяжело больныхъ и находящихся въ отлучкѣ), предъявляетъ его сторонамъ, которыя могутъ указать на неправильности; обвиняемый, содержащійся подъ стражею, высылается на мѣсто дознанія, если заявитъ о томъ желаніе. Изъ списка выбирается по жребію 12 или 6 человѣкъ, стороны могутъ отводить выбранныхъ по тѣмъ же причинамъ, какъ свидѣтелей, а кромѣ того по 2 челов. безъ объясненія причинъ; отведенные замѣщаются по жребію такъ, чтобы оставалось не менѣе 6 чел., избранные записываются въ протоколъ и допрашиваются подъ присягою (456—466 у. у. с.). Къ дознанію чрезъ окольныхъ людей военный слѣдователь прибѣгаетъ или по требованію сторонъ или по собственному усмотрѣнію (502), но свѣдѣнія о занятіяхъ, связяхъ и образѣ жизни обвиняемаго изъ военнослужащихъ, состоящихъ въ дѣйствительной службѣ, собираются чрезъ начальство обвиняемыхъ и только въ особенно нужныхъ случаяхъ — путемъ дознанія чрезъ окольныхъ людей (504). Протоколъ дознанія чрезъ окольныхъ людей можетъ быть прочитанъ на судѣ и суду приходится вѣрить тому, что записалъ слѣдователь, такъ какъ провѣрить на судебномъ слѣдствіи его невозможно.

5) *Вещественныя доказательства* — разнообразныя измѣненія во внѣшнемъ мірѣ, производимыя дѣятельностью преступника и служащія матеріаломъ для изслѣдованія и разъясненія дѣла. Въ обширномъ смыслѣ къ нимъ относятся и письменныя доказательства — личныя заявленія, запечатлѣнныя внѣшними знаками, для представленія ихъ суду. Вещественныя доказательства имѣютъ огромное значеніе при разъясненіи уголовныхъ дѣлъ, такъ какъ ими повѣряются показанія свидѣтелей и обвиняемаго или же самостоятельно устанавливаются обстоятельства, при чемъ вещественныя доказательства болѣе устойчивы и объективны. Понятіе вещественнаго доказательства не зависитъ отъ того, какимъ путемъ оно было добыто и въ какой моментъ оно представлено суду; въ общемъ правилѣ вещественныя доказательства собираются на предварительномъ слѣдствіи (445—450 в. с. у., 159 — 160 инстр. воен. окр. суд.), но могутъ быть представлены и сторонами въ числѣ другихъ доказательствъ (1 п. 801). Наиболѣе важными изъ вещественныхъ доказательствъ являются тѣ внѣшніе предметы, на которые была непосредственно направлена преступная дѣятельность; необходимо обнаружить такіе предметы (corpus delicti) и установить послѣдовавшія въ нихъ измѣненія, такъ какъ при отсутствіи ихъ невозможно точно установить событіе преступленія. Поличное въ тѣсномъ смыслѣ — предметы, добытые преступленіемъ и най-

Digitized by Google

денные при подозрѣваемомъ. Воен. суд. уст. отличаетъ отъ вещественныхъ доказательствъ (445) признаки преступленія, даваемыя мѣстностью (383—385), мертвымъ тѣломъ и тѣлесными поврежденіями (405); однако различіе это является мнимымъ, такъ какъ къ вещественнымъ доказательствамъ относятся окровавленные и поврежденные предметы и вообще все, найденное при осмотрѣ мѣста преступленія (445). Вещественныя доказательства должны быть собраны и сохранены для представленія ихъ суду. Онѣ осматриваются слѣдователемъ, который принимаетъ мѣры къ ихъ огражденію до прибытія свѣдущихъ людей, если предполагается произвести осмотръ вещественныхъ доказательствъ чрезъ свѣдущихъ людей (445). До прибытія слѣдователя необходимыя для предупрежденія уничтоженія слѣдовъ преступленія и вещественныхъ доказательствъ мѣры принимаются производящимъ дознаніе (327), который по порученію военнаго начальства можетъ замѣнить воен. слѣдователя и въ производствѣ осмотровъ (342). Предметы удобопереносимые пріобщаются къ дѣлу (446), неудобопереносимые и быстроизмѣняющіеся должны быть воспроизведены для суда (путемъ описаній, измѣреній и чертежей (385), моделей, фотографій) и охранены (447—448). Приложенныя къ дѣлу вещественныя доказательства перенумеровываются и опечатываются печатью слѣдователя (159 инстр. воен. окр. суд.). До разсмотрѣнія дѣла въ судѣ вещественныя доказательства хранятся у военнаго слѣдователя или у мѣстнаго начальства (166 инстр. воен. окр. суд.), въ канцеляріи военнаго прокурора (74—78 инстр. воен. прок. надз.) и военно-окружного суда (36—42, 86, 105—106, 127 и 137 инстр. в. окр. суд.). Въ случаѣ осмотра вещественныхъ доказательствъ до суда воен. начальствомъ, воен. прокуроромъ или участвующими въ дѣлѣ лицами о снятіи съ нихъ печатей и наложеніи новыхъ долженъ быть составленъ особый актъ (76 и 77 инстр. в. прок. надз., 85 инстр. воен. окр. суд.). Къ судебному засѣданію вещественныя доказательства должны быть вытребованы въ судъ, хотя бы онѣ и не значились въ предложеніи военнаго прокурора; онѣ вносятся въ залъ засѣданія, осматриваются судьями и предъявляются сторонамъ и свидѣтелямъ (630 и 631, 836 и 837); если внести ихъ въ залу засѣданія невозможно, то прочитывается протоколъ осмотра, а при сомнѣніи въ достовѣрности его—производится осмотръ вещественныхъ доказательствъ на мѣстѣ. Предметы, похищенные или отнятые, если въ приложеніи ихъ къ дѣлу не представляется надобности, возвращаются потерпѣвшимъ при предварительномъ слѣдствіи (449). По окончаніи судебнаго разсмотрѣнія дѣла вещественныя доказательства возвращаются ихъ хозяевамъ (671 и 916 в. с. у., 100 инстр. полк. суд.), относительно вещей, неизвѣстно кому принадлежащихъ, судъ постановляетъ о вызовѣ хозяевъ чрезъ публикацію, если же хозяева не явятся, то вещи нетлѣнныя отдаются въ казенное охраненіе, а тлѣнныя—продаются съ публичнаго торга; въ случаѣ неявки

Digitized by Google

хозяевъ по истеченіи 10 лѣтн. срока деньги и вещи обращаются въ доходъ казны (298 уст. о пред. и прес. прест. изд. 1890 г., 101 инстр. воен. окр. суд.); вещи, имѣющія ничтожную цѣнность, уничтожаются по постановленію суда въ канцеляріи военнаго прокурора (108 и примѣч. инстр. воен. окр. суд., 79 инстр. воен. прок. надз.).

6) *Письменныя доказательства.* Документы и бумаги въ уголовномъ дѣлѣ могутъ имѣть значеніе: а) вещественныхъ доказательствъ, если представляютъ собой матеріальный слѣдъ событія, относящагося къ дѣлу (см. выше, стр. 68—69), б) замѣны устныхъ или вещественныхъ доказательствъ, если протоколы предварительнаго слѣдствія, воспроизводящія эти доказательства, читаются на судѣ (см. выше, стр. 69) и в) первичныхъ доказательствъ событія (письменныхъ доказательствъ въ тѣсномъ смыслѣ), если данное обстоятельство не можетъ сдѣлаться извѣстнымъ суду путемъ свидѣтельскаго показанія. Письменныя доказательства въ уголовномъ судѣ не имѣютъ того особаго значенія, которое имъ предоставляется въ судѣ гражданскомъ, а доказательная сила ихъ опредѣляется судомъ по началамъ свободной оцѣнки, наравнѣ съ другими доказательствами. Исключительное значеніе безспорности предоставлено только судебнымъ приговорамъ для вопроса о прежней судимости, всѣ же остальные документы (напр. удостовѣренія правительственныхъ мѣстъ и лицъ, обществъ и юридическихъ лицъ, акты правительственныхъ установленій, выписки изъ дѣлъ и т. п.) могутъ быть опровергаемы другими доказательствами. Для прочтенія письменнаго доказательства, если оно относится къ вещественнымъ или самостоятельнымъ, безразлично, пріобщено ли оно къ дѣлу или нѣтъ (800), если же оно воспроизводитъ устное заявленіе или вещественное доказательство, необходимо, чтобы оно было пріобщено къ дѣлу. Особое значеніе имѣютъ научныя сочиненія: при необходимости справки съ ними, какъ съ совѣтомъ спеціалиста или для провѣрки какого-либо указанія, сторона должна внести данное сочиненіе въ судебное изслѣдованіе.

5. МѢРЫ СУДЕБНАГО ПРИНУЖДЕНІЯ.

Для достиженія цѣлей правосудія на частныхъ лицъ судебными органами налагаются различныя ограниченія; основаніе ихъ — фактическая невозможность, при отсутствіи ихъ, отправленія правосудія; поэтому эти ограниченія могутъ быть налагаемы только въ мѣрѣ дѣйствительной необходимости. Смотря по цѣли или назначенію ихъ, различаются: 1) мѣры полученія доказательствъ, 2) мѣры обезпеченія явки подсудимаго, 3) допросъ подсудимаго и 4) мѣры обезпеченія судебнаго разбора. Частныя лица обязаны подчиняться мѣрамъ судебнаго принужденія, при чемъ свидѣтели и эксперты имѣютъ право на вознагражденіе, подсудимый же, въ случаѣ его оправданія, получаетъ матеріальное вознагражденіе за тѣ огра-

Digitized by Google

ниченія, которымъ онъ подвергался, только въ швейцарскомъ военномъ процессѣ. Примѣняются мѣры судебнаго принужденія только судомъ, несудебные органы могутъ прибѣгать къ нимъ только тогда, когда они замѣняютъ судъ (329, 1219 и 1254).

I. **Мѣры полученія доказательствъ** — привлеченіе лицъ или доставленіе предметовъ, нужныхъ суду.

а) *Привлеченіе нужныхъ суду лицъ* производится путемъ вызова, привода и допроса. 1) Вызовъ — актъ судебной власти, которымъ нужное для суда лицо приглашается для дачи по дѣлу показанія. Вызовъ дѣлается судомъ, и хотя стороны могутъ приглашать свидѣтелей, но явка по этимъ приглашеніемъ не обязательна (581 и 747). Вызовы дѣлаются устно или письменно (повѣстками) и направляются непосредственно къ вызываемымъ, за исключеніемъ военнослужащихъ, состоящихъ на дѣйствительной службѣ (480), служащихъ на желѣзныхъ дорогахъ (примѣч. 378 у. у. с. — повѣстки должны быть доставлены ближайшему мѣстному начальству за 7 дней), священнослужителей и монашествующихъ при неявкѣ (609). Въ повѣсткѣ должны быть указаны: лицо, вызываемое въ судъ, время и мѣсто явки, дѣло, по которому вызываемый требуется и послѣдствія неявки (586 в. с. у., 379 у. у. с.). Законными причинами неявки признаются физическая невозможность или крайняя трудность прибытія въ судъ (452, 604 и 812), а для состоящихъ на дѣйствительной службѣ военнослужащихъ кромѣ того исполненіе обязанностей службы (481, 7 п. 604 и 1 п. 812). При невозможности явиться свидѣтели допрашиваются въ мѣстѣ ихъ жительства (478), а нѣкоторыя лица при вызовѣ ихъ въ судъ имѣютъ право просить о допросѣ ихъ на дому (751). Послѣдствія неявки по вызову: для обвиняемаго — приводъ, для свидѣтелей — денежный штрафъ (100 р. воен. окр. судъ, 25 р. полковой и 50 р. воен. слѣд.) и вторичный вызовъ; при новой неявкѣ — снова денежный штрафъ и приводъ (486, 813); право въ 2-хъ недѣльный срокъ представить оправданія (487, 606, 814). Эксперты, понятые и переводчики при неявкѣ подвергаются только денежному штрафу (но не приводу) до 25 р. при вызовѣ къ слѣдователю и въ полковой судъ (392, 397 и 605) и до 100 р. при вызовѣ въ военно-окружной судъ. На военнослужащихъ, состоящихъ на дѣйствительной службѣ, денежный штрафъ не налагается, а въ случаѣ неявки ихъ сообщается подлежащему военному начальству для наложенія дисциплинарнаго взысканія (391, 397, 485, 605, 815—816). При отсрочкѣ, вслѣдствіе неявки свидѣтеля, засѣданія военно-окружного суда на неявившагося (кромѣ состоящихъ на дѣйствительной службѣ нижнихъ чиновъ) возлагается уплата издержекъ, причиненныхъ отсрочкою засѣданія вызывавшимся въ судъ лицамъ (813 и 816). 2) Приводъ — болѣе строгая мѣра: предписаніе данному лицу немедленно слѣдовать подъ стражею въ опредѣленное мѣсто. Приводъ за-

Digitized by Google

ключается въ предъявленіи повѣстки и приглашеніи слѣдовать за предъявителемъ, который при неповиновеніи въ правѣ обратиться къ содѣйствію должностныхъ и частныхъ лицъ; повѣстка о приводѣ исполняется днемъ (кромѣ не терпящихъ отлагательства случаевъ) и до исполненія ея приводимый содержится подъ стражею (390—394 у. у. с.). Свидѣтели могутъ быть подвергнуты приводу при вторичной неявкѣ по вызову къ слѣдствію (486) или въ военно-окружный (но не въ полковой) судъ (811), а въ военное время и при неявкѣ въ полковой судъ (1359). 3) Допросъ— требованіе отъ даннаго лица показаній и разъясненій по интересующимъ судъ обстоятельствамъ; къ нему въ большинствѣ случаевъ направлены вызовъ и приводъ (въ видѣ исключенія можетъ быть вызовъ не для дачи показаній, а напр. для освидѣтельствованія). Допрашиваемый обязанъ: а) выполнить всѣ условія, требуемыя для дачи показанія, явиться по вызову, принести присягу, дать торжественное обѣщаніе и б) давать отвѣты, согласные съ истиной. Процессуальнымъ законодательствомъ предусмотрѣна только неявка, матеріальнымъ — только ложное показаніе, но не отказъ отъ дачи показанія.

б) *Полученіе необходимыхъ суду вещественныхъ доказательствъ* путемъ осмотра (освидѣтельствованія), обыска и выемки. 1) Осмотръ — обозрѣніе судебнымъ органомъ предметовъ внѣшняго міра, предпринимаемое для установленія того или другого обстоятельства по разсматриваемому дѣлу. Осмотру могутъ быть подвергаемы разнообразные предметы, движимые и недвижимые, мѣстность, слѣды, оставленные на неодушевленныхъ предметахъ, и на людяхъ (385); въ мѣстахъ, состоящихъ въ вѣдѣніи военнаго начальства, въ присутствіи военнаго начальника (382 и 645), а на предварительномъ слѣдствіи кромѣ того и понятыхъ (382); допускается присутствіе участвующихъ въ дѣлѣ лицъ (383 и 647), производится въ общемъ правилѣ днемъ (384 и 648), о результатахъ составляется особый протоколъ (386, 445 и 653). Сложный осмотръ — при участіи свѣдущихъ людей (399—402 и 649) или врача (405—421 и 650—652). Освидѣтельствованіе умственныхъ способностей — всегда въ ближайшемъ окружномъ судѣ гражданскаго вѣдомства въ особомъ присутствіи при участіи врачей (424, 659, прим. 832 в. с. у., 355 у. у. с.), при чемъ предварительно обвиняемый подвергается слѣдователемъ или судомъ освидѣтельствованію чрезъ судебнаго врача (422). 2) Обыскъ — осмотръ помѣщеній (425), формальныя условія—тѣ же, что и при осмотрѣ съ тѣмъ, что обязательно присутствіе хозяина помѣщенія или лица, его замѣняющаго, и что постороннія лица допускаются въ помѣщеніе только съ согласія хозяина (426—427, 429, 431, 646 и 648); особыя правила для обысковъ въ помѣщеніяхъ иностранныхъ министровъ (428) и дворцахъ (430); передъ производствомъ обыска — объявленіе о цѣли его (432), въ случаѣ надобности обыски-

Digitized by Google

ваемое мѣсто оцѣпляется (433), слѣдователь можетъ открывать запертое (434). Особая осторожность при обыскѣ въ бумагахъ — не оглашать обстоятельствъ, не относящихся къ дѣлу, отбирать только необходимыя бумаги (435); въ тѣхъ же видахъ закономъ 30 окт. 1878 г. установлены особыя правила осмотра и выемки почтовой и телеграфной корреспонденціи, гарантирующія неприкосновенность частной переписки (439—444); присутственныя мѣста, должностныя и частныя лица обязаны выдавать нужныя слѣдователю доказательства (436), маклера и нотаріусы — показывать ему свои книги (437), а присяжные повѣренные—переданныя на храненіе бумаги (438). 3) Выемка — взятіе какихъ-либо предметовъ внѣшняго міра для пріобщенія ихъ къ дѣлу— производится при обыскѣ или самостоятельно, тѣмъ же порядкомъ, какъ и обыскъ.

II. **Мѣры обезпеченія явки обвиняемаго.** Обвиняемый заинтересованъ въ уклоненіи отъ наказанія и суда, а между тѣмъ личное присутствіе его при разсмотрѣніи дѣла необходимо какъ для лучшаго разъясненія дѣла, такъ и для усиленія репрессіи; поэтому является необходимость въ установленіи принудительныхъ мѣръ для обезпеченія личной явки обвиняемаго: а) приглашенія обвиняемаго къ слѣдствію и б) пресѣченія ему способовъ уклоненія отъ слѣдствія и суда.

а) *Мѣры приглашенія обвиняемаго къ слѣдствію* для допроса и для обезпеченія другихъ мѣръ, которыя необходимо принять. Можетъ быть сдѣлано въ формѣ личнаго обращенія къ обвиняемому или, если мѣстопребываніе его неизвѣстно, въ формѣ публикаціи о сыскѣ, т. е. обращенія ко всѣмъ лицамъ и учрежденіямъ, которыя могутъ знать, гдѣ находится обвиняемый (см. выше стр. 39); личное приглашеніе можетъ быть сдѣлано, въ формѣ призыва или привода. 1) Призывъ—требованіе о явкѣ словесное или письменное—повѣсткою съ обозначеніемъ имени вызываемаго, времени и мѣста явки, основаній вызова; доставляется чрезъ полицію (453), а военнослужащимъ, состоящимъ на дѣйствительной службѣ,— чрезъ военное начальство (451).—2) Приводъ—приглашеніе слѣдовать за предъявителемъ повѣстки (391 у. у. с.); допускается при неявкѣ по призыву безъ законныхъ на то причинъ (452), а безъ предварительнаго призыва относительно обвиняемыхъ, находящихся на свободѣ: а) если имъ грозитъ лишеніе всѣхъ особенныхъ правъ, б) при менѣе тяжкихъ обвиненіяхъ, если нельзя было сдѣлать вызова и в) если обвиняемый не имѣетъ постояннаго мѣстожительства, ремесла и промысла, хотя бы онъ и не былъ бродягою (389 у. у. с.); въ этихъ случаяхъ примѣненіе привода зависитъ отъ усмотрѣнія военнаго слѣдователя. Наоборотъ, обвиняемые, содержащіеся подъ стражею, обязательно приводятся къ слѣдствію, для чего воен. слѣдователь дѣлаетъ сношеніе съ подлежащимъ военнымъ или тюремнымъ начальствомъ (451).

Digitized by Google

б) *Мѣры пресѣченія обвиняемому способовъ уклоненія отъ слѣдствія и суда* построены на имущественномъ обезпеченіи или на стѣсненіяхъ противъ самого обвиняемаго.—Основанія мѣръ пресѣченія не юридическія (такъ какъ онѣ примѣняются, но не къ виновнымъ, а къ лицамъ лишь заподозрѣннымъ), а фактическія—необходимость предупредить побѣгъ обвиняемаго, уклоненіе его отъ суда. Единственный критерій—наличность и степень опасности побѣга: задержаніе можетъ имѣть мѣсто только при необходимости предупредить побѣгъ, во время задержанія обвиняемый не долженъ быть подвергаемъ стѣсненіямъ, не вызываемымъ необходимостью предупредить побѣгъ—напр., лишенію права свиданій, имѣть свою пищу и одежду и т. п. Другія основанія, напр., указываемая въ 474 в. с. у. возможность скрыть слѣды преступленія, не выдерживаютъ критики, такъ какъ могутъ вызывать только улучшеніе организаціи предварительнаго слѣдствія, а не лишеніе свободы лица, виновность котораго еще не доказана. Условія мѣръ пресѣченія: общія: а) законность данной мѣры, т. е. компетентность органа ея примѣненія, соблюденіе формальныхъ условій и допущеніе ея закономъ въ случаяхъ даннаго рода и б) необходимость примѣняемой мѣры въ данномъ случаѣ. Органы примѣненія: военное начальство при дознаніи—самостоятельно (319), при слѣдствіи—съ участіемъ военнаго слѣдователя (475—476), военно-окружной судъ по предложенію воен. прокурора (719), ходатайству защиты и по собственной иниціативѣ; относительно лицъ гражданскаго вѣдомства—военный слѣдователь подъ контролемъ военной прокуратуры (370—372 и 477) и военно-окружный судъ. Распоряженія по принятію мѣръ пресѣченія подлежатъ обжалованію въ порядкѣ частныхъ жалобъ: на предварительномъ слѣдствіи—въ военно-окружный судъ, при чемъ жалоба съ объясненіемъ по ней воен. слѣдователя должна быть отправлена по назначенію въ 3-хъ дневный срокъ, а на лишеніе свободы—въ суточный (521, 526, 529), на опредѣленія военно-окружного суда — въ главн. воен. судъ (1 п. 984). О принятіи мѣры пресѣченія должно быть составлено мотивированное постановленіе, что обязательно какъ для военнаго слѣдователя (475, цирк. г. в. с. у. 9 іюн. 1887 № 2812), такъ и для военно-окружного суда. При выборѣ мѣры пресѣченія должно имѣть въ виду положеніе дѣла въ данный моментъ, при чемъ тяжесть мѣры пресѣченія соразмѣряется со степенью опасности уклоненія отъ суда и наказанія, увеличивающеюся обыкновенно по мѣрѣ движенія дѣла. Въ уст. угол. суд. имѣются правила объ ослабленіи мѣръ пресѣченія въ случаѣ подачи обвиняемымъ аппелляціоннаго отзыва и кассаціонной жалобы; въ воен. суд. уст. такихъ правилъ нѣтъ и измѣненіе мѣры пресѣченія зависитъ отъ военнаго начальства и отъ суда, и только при оправданіи обязательно немедленное освобожденіе. Глав. воен. судъ однако не считаетъ обязательнымъ усиленіе мѣры пресѣченія при обвинительномъ приговорѣ и въ случаяхъ

Digitized by Google

отказа судомъ въ ходатайствѣ защиты въ ослабленіи мѣры пресѣченія требуетъ мотивировки отказа (рѣш. 1899 № 18). Спеціальныя условія примѣненія мѣръ пресѣченія: а) тяжесть угрожающаго обвиняемому наказанія: по отношенію къ офицерамъ и военнымъ чиновникамъ содержаніе подъ стражей или подъ арестомъ можетъ быть принято только при обвиненіи ихъ въ преступленіяхъ, влекущихъ лишеніе всѣхъ особенныхъ правъ и преимуществъ, при менѣе тяжкихъ обвиненіяхъ высшею мѣрою пресѣченія является отдача подъ ближайшій надзоръ начальства (473); по отношенію къ гражданскимъ лицамъ высшей мѣрой пресѣченія является содержаніе подъ стражей — если грозитъ лишеніе всѣхъ особенныхъ правъ, залогъ — если грозитъ ограниченіе правъ, и отдача на поруки — если грозитъ крѣпость или тюрьма (417—420 у. у. с.); б) сила представляющихся противъ обвиняемаго уликъ, оцѣниваемая тѣмъ органомъ, который принимаетъ мѣру пресѣченія, в) личныя свойства обвиняемаго, г) свойство совершеннаго имъ преступленія (474). По дѣламъ о нарушеніи уставовъ казеннаго управленія относительно лицъ гражданскаго вѣдомства всѣ мѣры пресѣченія, кромѣ лишенія свободы, замѣняются поручительствомъ или залогомъ въ суммѣ, равной денежному взысканію, которое грозитъ обвиняемому (1164 у. у. с.). Виды мѣръ пресѣченія — личное и имущественное обезпеченіе, стѣсненіе свободы передвиженія. 1) Мѣры личнаго обезпеченія: а) отдача подъ ближайшій надзоръ военнаго начальства (1 п. 470 и 471), б) домашній арестъ — только по отношенію къ офицерамъ и чиновникамъ (2 п. 470 и примѣч. в. с. у. 1 п. 78 д. у.), в) арестъ въ мѣстахъ заключенія военнаго вѣдомства и содержаніе подъ стражею въ мѣстахъ заключенія гражданскаго вѣдомства (3 п. 470 и 472). Къ военнослужащимъ, состоящимъ на дѣйствительной военной службѣ, могутъ быть примѣняемы только указанныя выше мѣры пресѣченія; къ остальнымъ обвиняемымъ (416 у. у. с.), кромѣ содержанія подъ стражею, домашняго ареста и отдачи подъ особый надзоръ полиціи (соотвѣтствующей ближайшему надзору начальства), примѣняются 2) мѣры имущественнаго и денежнаго обезпеченія: а) залогъ—деньги или движимое имущество, вносимое въ казну въ обезпеченіе явки обвиняемаго и удерживаемое въ случаѣ побѣга; цѣнность его не должна быть менѣе количества отыскиваемаго потерпѣвшимъ вознагражденія, если искъ его подкрѣпляется достовѣрными доказательствами, (423—425, 427 у. у. с.); б) поручительство — принятіе на себя частнымъ лицомъ, обществомъ или управленіемъ обязательства внести въ казну извѣстную сумму денегъ въ случаѣ побѣга обвиняемаго (422 у. у. с.), обязательство это простирается только на данный періодъ процесса; о принятіи залога и поручительства должно быть составлено особое постановленіе, до представленія залога и поручительства обвиняемый заключается подъ стражу (428 у. у. с.); 3) мѣры

Digitized by Google

стѣсненія свободы передвиженія: для всѣхъ обвиняемыхъ — воспрещеніе отлучки, безъ разрѣшенія военнаго слѣдователя, изъ той мѣстности, гдѣ производится слѣдствіе (469), при нарушеніи этого правила можетъ быть наложено наказаніе по ст. 63 мир. уст. Кромѣ того, относительно лицъ, не состоящихъ на дѣйствительной военной службѣ: а) отобраніе подписки объ явкѣ къ слѣдствію и неотлучкѣ и б) отобраніе вида на жительство (1 п. 416 у. у. с.); объ эти мѣры указываются закономъ какъ равносильныя, но отобраніе вида на жительство является болѣе тяжкой мѣрой.

III. **Допросъ обвиняемаго.** Показанія обвиняемаго представляютъ для суда важный доказательственный матеріалъ и для полученія ихъ къ обвиняемому, какъ и къ свидѣтелямъ, примѣняется особая мѣра судебнаго принужденія — допросъ. Въ розыскномъ процессѣ, гдѣ обвиняемый представлялся предметомъ изслѣдованія и гдѣ лучшимъ доказательствомъ считалось сознаніе обвиняемаго, допросъ его сопровождался разнаго рода стѣснительными мѣрами, включительно до пытки. Въ обвинительномъ процессѣ обвиняемый является не предметомъ изслѣдованія, а стороной, вслѣдствіе чего требованіе отъ него показаній является невозможнымъ. Смѣшанный процессъ не рѣшился однако отказаться отъ допроса обвиняемаго и устранилъ только мѣры принужденія къ дачѣ показаній; какъ остатокъ прежняго взгляда на обвиняемаго сохранилось правило, признающее упорное запирательство увеличивающимъ вину обстоятельствомъ (п. 10 ст. 129 улож. о наказ.). Допросъ обвиняемаго имѣетъ двоякую цѣль: а) получить свѣдѣнія, интересующія правосудіе, и б) ознакомить обвиняемаго съ его процессуальными правами. — Первоначальный допросъ подсудимаго имѣетъ цѣлью установленіе личности обвиняемаго: на производство его уполномочены не только слѣдователь и судъ (457 и 808), но и чины полиціи, не имѣющіе права дальнѣйшаго допроса (400 и 401 у. у. с.). Военный слѣдователь долженъ снять съ обвиняемаго первоначальный допросъ никакъ не позже сутокъ послѣ явки или привода, а съ содержащихся подъ стражею — немедленно по полученіи дѣла и прибытіи на мѣсто, при чемъ въ протоколѣ должны быть указаны причины отсрочки допроса, если онъ не былъ сдѣланъ въ теченіе первыхъ 12 часовъ (455—456); при неявкѣ обвиняемаго по уважительнымъ причинамъ военный слѣдователь или отправляется для снятія допроса въ мѣсто пребыванія обвиняемаго, или же выжидаетъ прекращенія препятствій къ явкѣ (454). По содержанію допросъ обвиняемаго заключается въ полученіи отъ него отвѣтовъ, разъясняющихъ дѣло; вопросы должны быть кратки и ясны, слѣдователь не долженъ домогаться сознанія обвиняемаго и при отказѣ обвиняемаго отвѣчать на вопросы изыскиваетъ другія средства къ открытію истины (458—460). Обвиняемые допрашиваются порознь съ принятіемъ мѣръ противъ стачки соучастниковъ (461); данное обвиняемымъ показаніе запи-

Digitized by Google

сывается въ протоколъ (462—463). Повтореніе допросовъ допускается только при особой въ томъ надобности (466), но слѣдователю не можетъ быть воспрещено предложеніе по нѣсколько разъ однихъ и тѣхъ же вопросовъ. При судебномъ разсмотрѣніи дѣла, подсудимому прежде всего предъявляютъ въ краткихъ словахъ сущность возникшаго противъ него обвиненія и спрашиваютъ его, признаетъ ли онъ себя виновнымъ (598, 819 и 73 инстр. полк. суд.); молчаніе подсудимаго не должно считаться за признаніе имъ своей вины, и предсѣдатель не въ правѣ настаивать, чтобы подсудимый далъ отвѣтъ на вопросъ о виновности (599, 825 и 38 инстр. полк. суд.); признавшій себя виновнымъ подсудимый разспрашивается по обстоятельствамъ дѣла (600, 820 и 38 инстр. полк. суд.), подсудимый же, не признавшій себя виновнымъ, по существу дѣла не допрашивается, а при разсмотрѣніи каждаго доказательства предсѣдатель предлагаетъ ему представить свои объясненія и возраженія, а также разъяснить, если онъ пожелаетъ, обстоятельства дѣла, недостаточно разъясненныя (600, 823—824). Если по дѣлу нѣсколько подсудимыхъ, то они, по усмотрѣнію предсѣдателя суда, могутъ быть допрошены порознь, при чемъ каждому изъ нихъ предсѣдатель долженъ съ точностью сообщить показанія, данныя его соучастниками (826 и 41 инстр. полк. суд.).

IV. **Мѣры обезпеченія судебнаго разбора** направляются къ огражденію внѣшняго благочинія при судебномъ разсмотрѣніи дѣла. Огражденіе порядка въ судебномъ засѣданіи (police de l'audience) возлагается на предсѣдателя (108, 109 в. с. у., 114 франц. кодекса, 289 герм. уст.). О нарушеніи порядка военнослужащими предсѣдатель сообщаетъ ихъ начальству, а на лицъ гражданскаго вѣдомства за нарушенія порядка предсѣдатель полкового суда можетъ наложить денежное взысканіе отъ 25 к. до 3 р., предсѣдатель же военно-окружного суда можетъ распорядиться о задержаніи подъ стражею не болѣе, какъ на 24 часа (110), во Франціи лица, не состоящія на дѣйствительной службѣ, могутъ быть подвергнуты предсѣдателемъ тюремному заключенію до 15 дней (115 фр. код.), въ Германіи они могутъ быть подвергнуты штрафу до 100 марокъ или аресту до 3 дней (290 герм. уст.). Дисциплинарная власть предсѣдателя шире по отношенію къ постороннимъ лицамъ, чѣмъ къ участвующимъ въ дѣлѣ: наименьшій объемъ эта власть имѣетъ по отношенію къ военной прокуратурѣ, затѣмъ къ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, полнѣе всѣхъ по отношенію къ подсудимому (112 и 113). Предсѣдатель можетъ въ случаѣ безпорядка удалить изъ засѣданія всѣхъ присутствующихъ постороннихъ лицъ, а для возстановленія порядка можетъ требовать содѣйствія караула и даже ближайшей военной команды (111 и 112). Къ этимъ мѣрамъ приближается предоставляемое военнымъ судамъ право немедленно налагать установленныя закономъ наказанія на лицъ, виновныхъ въ совершеніи въ залѣ судебнаго засѣданія преступныхъ дѣяній. Право это наиболѣе ши-

Digitized by Google

роко по французскому кодексу, гдѣ судъ въ правѣ немедленно приговаривать къ наказаніямъ лицъ, подсудныхъ военному суду (116 фр. код.); въ Германіи въ такихъ случаяхъ военный судъ устанавливаетъ событіе преступленія въ протоколѣ, который препровождается подлежащимъ властямъ, и можетъ подвергнуть виновнаго предварительному аресту (291 герм. уст.). Въ общемъ процессѣ Россіи не установлено никакихъ спеціальныхъ правилъ для случая совершенія преступленій во время судебнаго разбирательства. Въ военномъ процессѣ по закону 25 іюля 1891 г. въ случаѣ оскорбленія подсудимымъ присутствія полкового суда или одного изъ его членовъ словомъ или неприличнымъ дѣйствіемъ, постановленный по обвиненіямъ, за которыя обвиняемый преданъ суду, приговоръ, осуждающій виновнаго къ тѣлесному наказанію, приводится въ исполненіе немедленно, а затѣмъ обвиняемый предается военно-окружному суду безъ производства предварительнаго слѣдствія. При оскорбленіи же подсудимымъ словомъ или неприличнымъ (но не насильственнымъ — цирк. г. в. с. у. 26 іюня 1893 г. № 3262) дѣйствіемъ судебнаго присутствія военно-окружного или временнаго военнаго суда (но не при объявленіи приговора въ окончательной формѣ), одного изъ членовъ онаго или лица военно-прокурорскаго надзора, судъ удаляетъ подсудимаго изъ залы засѣданія и немедленно постановляетъ приговоръ по существу какъ прежнихъ, такъ и вновь совершеннаго преступленія, при чемъ, если подсудимый не подлежитъ ссылкѣ въ каторжныя работы, то слѣдуемое ему по закону наказаніе возвышается на одну или на двѣ степени (прилож. къ ст. 112 в. с. у. и рѣш. гл. в. суда 1899 № 52, 104).

6. СУДЕБНОЕ РѢШЕНІЕ, СРОКИ И ИЗДЕРЖКИ ПРОЦЕССА.

I. **Судебное рѣшеніе.** — Въ широкомъ смыслѣ слова судебнымъ рѣшеніемъ можно назвать всякое распоряженіе суда. Для того дѣла, по которому оно состоялось, судебное рѣшеніе имѣетъ силу закона, если оно а) исходитъ отъ компетентнаго суда, имѣющаго право разрѣшить окончательно данный вопросъ, б) удовлетворяетъ требованіямъ законности, со стороны матеріальной (если установленныя рѣшеніемъ мѣры согласны съ закономъ) и со стороны формальной (если при постановленіи судебнаго рѣшенія соблюденъ установленный закономъ процессуальный порядокъ) и в) вошло въ законную силу (не подлежитъ пересмотру въ высшихъ инстанціяхъ). Однако съ судебными рѣшеніями не должны быть смѣшиваемы распоряженія, исходящія отъ суда въ порядкѣ надзора и управленія судебными учрежденіями, поэтому судебнымъ рѣшеніемъ слѣдуетъ признавать распоряженіе суда, послѣдовавшее на основаніи разсмотрѣнія уголовнаго дѣла или по поводу такового. При разсмотрѣніи дѣла судомъ разрѣшается цѣлый рядъ вопросовъ процессуальнаго характера, а по окончаніи

Digitized by Google

разсмотрѣнія дѣла—вопросы о виновности подсудимаго и о послѣдствіяхъ какъ этой виновности, такъ и судебнаго о ней производства. Всѣ судебныя рѣшенія дѣлятся на двѣ категоріи: тѣ изъ нихъ, которыя представляютъ собою отвѣтъ суда на вопросъ о виновности подсудимаго и его послѣдствіяхъ и при томъ являются результатомъ разсмотрѣнія уголовнаго дѣла по существу, назыв. приговорами, всѣ же остальныя рѣшенія, въ которыхъ судъ даетъ отвѣты на другіе вопросы, возникающіе при разсмотрѣніи уголовнаго дѣла, назыв. опредѣленіями (если они постановлены судебной коллегіей) или постановленіями (единоличныхъ органовъ). Судебное рѣшеніе по вопросу о виновности и наказаніи излагается первоначально въ краткой формѣ резолюціи (921) или краткаго приговора (672), а затѣмъ уже подробно въ видѣ подробнаго приговора (927) или приговора въ окончательной формѣ (675). — Краткій приговоръ и резолюція должны заключать въ себѣ годъ, мѣсяцъ и число, когда происходило судебное по дѣлу засѣданіе, составъ присутствія (только въ резолюціи), званіе, имя, отчество, фамилію или прозвище подсудимаго и его лѣта (только въ резолюціи) и наконецъ сущность приговора (672 и 921). Въ нихъ указывается, въ какомъ преступленіи подсудимый признанъ виновнымъ и какое окончательно назначено ему наказаніе; при оправданіи подсудимаго означается обвиненіе, признанное не доказаннымъ или не подлежащимъ вмѣненію по законнымъ причинамъ, а при освобожденіи подсудимаго отъ наказанія — законная къ тому причина. Предметъ обвиненія означается въ краткомъ приговорѣ и резолюціи юридическимъ терминомъ, а постановленіе о наказаніи, оправданіи или освобожденіи подсудимаго должно быть обосновано ссылкою на подлежащія статьи закона. Кромѣ рѣшенія о виновности и наказаніи, въ краткій приговоръ и резолюцію включаются постановленія о судебныхъ издержкахъ, вещественныхъ доказательствахъ и по гражданскому иску потерпѣвшаго (100 инстр. полк. суд.). Кромѣ того, въ краткій приговоръ полкового суда въ случаѣ надобности включается ходатайство предъ командиромъ полка о смягченіи назначеннаго подсудимому наказанія, а въ резолюціи военно-окружного суда по дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ и по дѣламъ, переданнымъ на разсмотрѣніе военнаго суда по особому Высочайшему повелѣнію или по положенію объ усиленной охранѣ, — дѣлается указаніе въ общихъ выраженіяхъ на уменьшающія вину обстоятельства, если судомъ таковыя признаны (цирк. г. в. с. у. 17 авг. 1887 № 127). Краткій приговоръ и резолюція составляются предсѣдателемъ въ совѣщательной комнатѣ, подписываются имъ и членами суда и объявляются въ публичномъ засѣданіи (672, 920 и 922). Приговоръ въ окончательной формѣ полкового суда излагается предсѣдателемъ или по его порученію дѣлопроизводителемъ въ 3-хъ дневный срокъ, а по дѣламъ о побѣгахъ и неисправимо дурномъ поведеніи—не далѣе слѣдующаго дня (676), въ военное время въ

Digitized by Google

самомъ судебномъ засѣданіи и не далѣе слѣдующаго дня, при чемъ краткаго приговора не составляется (1361). Приговоръ въ окончательной формѣ подписывается предсѣдателемъ и членами суда и скрѣпляется дѣлопроизводителемъ (676).—Подробный приговоръ военно-окружного суда долженъ быть изготовленъ предсѣдателемъ не позже недѣли съ времени провозглашенія резолюціи (927), а при производствѣ дѣлъ, перечисленныхъ въ ст. 1022 в. с. у., и въ военное время — не позже двухъ сутокъ (1022 и 1393). Подробный приговоръ излагается по установленной формѣ отъ имени Императорскаго Величества (930), въ мирное время подписывается предсѣдателемъ и членами суда, участвовавшими въ рѣшеніи дѣла, и скрѣпляется секретаремъ (933 и 934), а въ военное время — однимъ предсѣдательствующимъ, если никто изъ судей не остался при особомъ мнѣніи (1393). — Содержаніе приговора. Необходимою составною частью уголовнаго приговора является рѣшеніе суда о винѣ или невинности подсудимаго, при отсутствіи которой немыслимо самое понятіе приговора. Въ приговорѣ должно быть съ точностью опредѣлено, признанъ ли подсудимый виновнымъ или невиновнымъ въ приписываемомъ ему преступленіи и долженъ ли онъ быть подвергнутъ наказанію, освобожденъ отъ него или оправданъ; въ случаѣ признанія подсудимаго подлежащимъ наказанію—въ приговорѣ должна быть назначена мѣра этого наказанія и опредѣлены послѣдствія его и сопровождающія его праволишенія. Наконецъ, въ приговорѣ должны быть изложены опредѣленія суда, разрѣшающія другіе второстепенные вопросы, связанные съ разсмотрѣннымъ обвиненіемъ, а именно о вознагражденіи по гражданскому иску; о вознагражденіи подсудимаго за неправильное привлеченіе къ суду, о вещахъ, добытыхъ преступленіемъ, и вещественныхъ доказательствахъ, приложенныхъ къ разсмотрѣнному дѣлу, о возмѣщеніи судебныхъ издержекъ.

1) *Вина или невиновность подсудимаго.* Рѣшеніе суда о виновности распадается на установленіе фактическихъ обстоятельствъ совершеннаго подсудимымъ дѣянія и на опредѣленіе соотвѣтствія этихъ фактическихъ обстоятельствъ законнымъ признакамъ преступленія. Въ приговорѣ должно быть съ точностью установлено: были ли подсудимымъ совершены приписываемыя ему дѣйствія, заключающія въ себѣ признаки преступленія, и при какихъ именно обстоятельствахъ. Рѣшеніе суда о винѣ или невиновности подсудимаго постановляется судомъ по внутреннему убѣжденію и въ приговорахъ военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судовъ, которые закономъ признаются окончательными, не подлежащими повѣркѣ по существу, излагается безъ указанія тѣхъ обстоятельствъ дѣла, на которыхъ основано заключеніе суда (2 п. 931); въ приговорахъ же полковыхъ судовъ, подлежащихъ повѣркѣ полкового командира съ точки зрѣнія справедливости, должны быть изложены принятыя судомъ за основаніе приговора доказательства, провѣренныя на судебномъ разбира-

Digitized by Google

тельствѣ, соображенія суда, относящіяся къ оцѣнкѣ доказательствъ, и выводъ, сдѣланный судомъ изъ разсмотрѣнныхъ имъ доказательствъ (3 п. 676 и 103 инстр. полк. суд.). — Наоборотъ, при рѣшеніи всѣхъ вопросовъ, относящихся къ юридической квалификаціи дѣянія подсудимаго и къ опредѣленію слѣдуемаго ему наказанія, судъ связанъ точною силою закона; рѣшеніе этихъ вопросовъ подлежитъ повѣркѣ съ точки зрѣнія его законности, а потому суды, какъ полковые, такъ и военно-окружные обязаны мотивировать свое рѣшеніе по этимъ вопросамъ (4 п. 676, 2 п. 931 и 103 инстр. полк. суд.).

2) *Уголовныя послѣдствія рѣшенія суда о винѣ или невиновности подсудимаго.* Судебные приговоры по опредѣляемымъ ими уголовнымъ послѣдствіямъ дѣлятся на оправдательные, освобождающіе отъ наказанія и обвинительные (910). I) Подсудимый долженъ быть *оправданъ* приговоромъ суда, если по разсмотрѣніи дѣла дѣяніе, въ коемъ подсудимый обвинялся, оказывается не доказаннымъ, не воспрещеннымъ закономъ подъ страхомъ наказанія или не подлежащимъ вмѣненію по законнымъ причинамъ (1 п. 910). Въ случаяхъ, когда судъ, признавая доказанными фактическія обстоятельства дѣянія подсудимаго, измѣняетъ лишь юридическую квалификацію онаго, онъ не обязанъ упоминать въ приговорѣ объ оправданіи подсудимаго въ томъ преступленіи, которое предусматривается указанными обвинительною властью статьями. Наоборотъ, если судомъ отвергнуты фактическія обстоятельства предъявленнаго обвиненія, то въ приговорѣ должно быть включено опредѣленіе объ оправданіи подсудимаго по этому обвиненію, какъ въ томъ случаѣ, когда возникшее обвиненіе отвергнуто судомъ въ полномъ его объемѣ, такъ и въ томъ, когда отвергнуты нѣкоторые существенные признаки обвиненія. Признавъ подсудимаго совершившимъ то или другое дѣяніе, судъ можетъ оправдать его только по невоспрещенности этого дѣянія или по невмѣняемости подсудимаго; оправданіе же подсудимаго по причинамъ, въ законѣ не указаннымъ, является существеннымъ нарушеніемъ, безусловно влекущимъ за собою отмѣну приговора. а) Первою изъ указанныхъ въ законѣ причинъ оправданія подсудимаго является недоказанность того дѣянія, въ коемъ онъ обвинялся. Сознаніе подсудимаго въ предъявленномъ ему обвиненіи, вообще говоря, не стѣсняетъ судъ въ постановленіи оправдательнаго приговора, но при этомъ судъ долженъ произвести судебное слѣдствіе, хотя бы и не въ полномъ его объемѣ, такъ какъ прямо къ заключительнымъ преніямъ судъ можетъ перейти только въ томъ случаѣ, когда признаніе подсудимаго не возбуждаетъ никакого сомнѣнія (821). Далѣе, по разъясненію глав. воен. суда, оправдательный приговоръ по недоказанности обвиненія не можетъ быть постановленъ и въ тѣхъ случаяхъ, когда въ наличности имѣются письменные документы, на которыхъ основано обвиненіе (напр. при обвиненіи въ оскорбленіи начальника или должностного лица на письмѣ или въ

Digitized by Google

подлогѣ) и судомъ не возбуждено сомнѣнія въ подлинности этихъ документовъ. Во всѣхъ остальныхъ случаяхъ судъ ни чѣмъ не ограниченъ въ своемъ правѣ признать обвиненіе недоказаннымъ.—б) Вторая законная причина оправданія—признаніе дѣянія подсудимаго не подлежащимъ вмѣненію. Суды не имѣютъ права признавать подсудимаго невмѣняемымъ по причинамъ, въ законѣ не указаннымъ; возможность произнесенія такихъ приговоровъ у военныхъ судовъ отнимается еще и тѣмъ, что главн. воен. судъ относитъ вопросъ о томъ, должно ли быть вмѣнено подсудимому въ вину имъ содѣянное не къ существу дѣла, а къ примѣненію законовъ о наказаніи, требуетъ, чтобы рѣшеніе этого вопроса было подробно мотивировано въ приговорѣ суда и входитъ въ кассаціонномъ порядкѣ въ разсмотрѣніе того, насколько установленныя судомъ фактическія обстоятельства соотвѣтствуютъ законнымъ признакамъ той или другой изъ причинъ невмѣненія. Въ частности, невмѣненіе подсудимому въ вину имъ содѣяннаго по причинѣ безсознательнаго его состоянія во время совершенія преступленія допускается только въ томъ случаѣ, если это безсознательное состояніе точно доказано порядкомъ, установленнымъ ст. 422 — 424 в. с. у. в) Третья причина оправданія—невоспрещенность закономъ подъ страхомъ наказанія учиненнаго подсудимымъ дѣянія; главн. воен. судъ при этомъ входитъ въ обсужденіе правильности заключенія суда относительно невоспрещенности дѣянія подсудимаго и, наоборотъ, отмѣняетъ обвинительные приговоры, если дѣяніе подсудимаго въ томъ видѣ, какъ оно изложено въ приговорѣ суда, не заключаетъ въ себѣ признаковъ преступленія. При оправданіи подсудимаго въ приговорѣ суда должно быть указано, по какой именно изъ означенныхъ въ п. 1 ст. 910 в. с. у. причинъ послѣдовалъ оправдательный приговоръ, а при оправданіи подсудимаго по невмѣненію — кромѣ того еще по какой изъ перечисленныхъ въ законѣ причинъ дѣяніе подсудимаго признано не подлежащимъ вмѣненію.—II) Подсудимый долженъ быть *освобожденъ отъ наказанія*, если въ наличности имѣется одна изъ законныхъ причинъ, погашающихъ уголовное преслѣдованіе, т. е. смерть подсудимаго, давность, помилованіе и примиреніе съ обиженнымъ (2 п. 910); такъ какъ освобождающій отъ наказанія приговоръ удостовѣряетъ фактъ совершенія подсудимымъ приписываемаго ему преступнаго дѣянія, то подсудимому предоставляется право просить, чтобы судъ указалъ въ приговорѣ, въ какомъ именно преступленіи признанъ онъ виновнымъ и какому наказанію подлежалъ бы онъ, если бы не оказалось законной причины къ освобожденію отъ наказанія; просьбы этого рода должны быть предъявлены при провозглашеніи резолюціи и во всякомъ случаѣ не позже, какъ при объявленіи приговора въ окончательной формѣ (911—912); впрочемъ въ военныхъ судахъ по установившемуся обычаю въ приговорѣ, освобождающемъ подсудимаго отъ наказанія, принято, независимо отъ просьбы о томъ подсудимаго, указывать дѣяніе, въ которомъ

Digitized by Google

онъ признанъ виновнымъ и наказаніе, которому онъ подлежалъ бы по закону. Не имѣя права, при отсутствіи жалобы со стороны потерпѣвшаго, входить въ обсужденіе обвиненія подсудимаго въ преступленіи, преслѣдуемомъ въ порядкѣ частнаго обвиненія, военный судъ въ тѣхъ случаяхъ, когда выведенное въ обвинительномъ актѣ обвиненіе публичнаго порядка измѣнилось на судебномъ слѣдствіи въ обвиненіе порядка частнаго, долженъ постановить оправдательный приговоръ по тому преступленію, въ которомъ подсудимый обвинялся, и прекратить производство по обвиненіи частнаго порядка за отсутствіемъ законнаго повода къ возбужденію онаго. Затѣмъ, если по жалобѣ потерпѣвшаго не было произведено примирительнаго разбирательства, то судъ долженъ, не постановляя приговора, направить дѣло въ порядкѣ ст. 303—311 в. с. у. При наличности акта о примиреніи подсудимаго съ обиженнымъ или заявленія о томъ потерпѣвшаго судъ долженъ постановить приговоръ объ освобожденіи подсудимаго отъ наказанія, хотя бы такое заявленіе было сдѣлано уже послѣ объявленія резолюціи. III) *Обвинительный приговоръ* можетъ послѣдовать только тогда, когда подсудимый признанъ судомъ совершившимъ такое преступное дѣяніе, которое должно быть ему вмѣнено въ вину и отъ отвѣтственности за которое онъ не можетъ быть освобожденъ (3 п. 910). Признавъ подсудимаго виновнымъ, судъ не въ правѣ уклониться отъ опредѣленія ему наказанія, которое въ приговорѣ должно быть опредѣлено вполнѣ точно. Назначая подсудимому наказаніе, судъ обязанъ руководствоваться точнымъ смысломъ уголовнаго закона и долженъ избрать наказаніе изъ числа положенныхъ въ законѣ за данное преступленіе; при этомъ судъ въ правѣ выбрать въ предѣлахъ избранной степени мѣру наказанія, за исключеніемъ точно указанныхъ въ законѣ случаевъ (напр., при совокупности преступленій, при наличности особо увеличивающихъ вину обстоятельствъ и т. п.), когда судъ обязывается назначить высшую мѣру избранной степени. Въ случаяхъ идеальной совокупности, когда дѣяніе подсудимаго подходитъ подъ опредѣленіе нѣсколькихъ преступленій, судъ обязанъ подвести дѣяніе подсудимаго подъ ту изъ соотвѣтствующихъ ему статей закона, которою назначается болѣе строгое наказаніе, принимая во вниманіе, при опредѣленіи относительной строгости наказаній, возможность возвышенія наказаній за общія преступленія при наличности спеціально увеличивающихъ вину обстоятельствъ (78 XXII). Не имѣя права входить въ обсужденіе правильности прежде послѣдовавшихъ и вступившихъ въ законную силу приговоровъ, судъ при разсмотрѣніи дѣла о преступленіи, совершенномъ ранѣе дѣянія, за которое подсудимый уже осужденъ вошедшимъ въ законную силу приговоромъ, опредѣляя наказаніе по правиламъ о совокупности, долженъ избрать за послѣднее (по времени совершенія) преступленіе то наказаніе, которое было назначено, хотя и неправильно, состоявшимся уже приговоромъ. Въ приговорѣ судъ долженъ упомянуть о всѣхъ праволише-

Digitized by Google

ніяхъ, сопряженныхъ съ назначеннымъ подсудимому наказаніемъ, хотя бы подсудимый ранѣе состоявшимся о немъ приговоромъ былъ уже лишенъ правъ; не упоминаются въ приговорѣ только тѣ послѣдствія праволишеній и опредѣленнаго наказанія, которыя, какъ напр. отдача подъ надзоръ полиціи по окончаніи срока работъ въ исправительномъ арестантскомъ отдѣленіи, точно опредѣлены въ законѣ. Особенное значеніе упоминаніе въ приговорѣ о праволишеніяхъ имѣетъ въ тѣхъ случаяхъ, когда извѣстныя праволишенія (напр. переводъ въ разрядъ штрафовавшихъ) присоединяются къ главному наказанію не всегда. Далѣе судъ обязанъ точно указать, какимъ наказаніемъ должно быть замѣнено избранное подсудимому наказаніе въ виду особыхъ постановленій закона или въ случаѣ невозможности привести его въ исполненіе (76, 77 и 79 улож. о нак., 58 и прилож. къ ст. 8 и 59 XXII). Возвышать и понижать наказаніе, положенное въ законѣ за данное преступное дѣяніе полковой судъ имѣетъ право только въ тѣхъ случаяхъ, когда такое повышеніе или пониженіе предписывается закономъ; признавъ же такія обстоятельства, при наличности которыхъ закономъ только разрѣшается пониженіе наказанія, полковой судъ можетъ лишь ходатайствовать объ этомъ предъ полковымъ командиромъ, указавъ въ приговорѣ причины, облегчающія вину подсудимаго (668 и 85 инстр. полк. суд.). Военно-окружнымъ и временнымъ военнымъ судамъ законъ даетъ право смягчать положенное въ законѣ за данное преступленіе наказаніе въ виду наличности уменьшающихъ вину обстоятельствъ на одну или двѣ степени, переходя при этомъ и къ ближайшему низшему роду наказаній, если въ высшемъ нѣтъ степени ниже положенной за данное преступное дѣяніе (906). Болѣе, чѣмъ на двѣ степени, понижать наказаніе судъ собственною властью не имѣетъ права даже и въ тѣхъ случаяхъ, когда подсудимый по отмѣненному въ порядкѣ 700—702 ст. в. с. у. приговору полкового суда отбылъ уже наказаніе болѣе строгое, чѣмъ то, которое ему слѣдовало по закону. Правомъ смягченія наказанія въ степеняхъ судъ можетъ воспользоваться только при наличности уменьшающихъ вину обстоятельствъ, которыя должны быть указаны въ приговорѣ суда и подлежатъ повѣркѣ въ кассаціонномъ порядкѣ; особенно осторожно должны относиться военные суды къ выбору уменьшающихъ вину обстоятельствъ при обвиненіи подсудимыхъ въ преступленіяхъ, относящихся до нарушенія обязанностей военной службы и дисциплины (цирк. г.в.с.у. 8 окт. 1883 №6364). Въ отличіе отъ практики сената, допускающей пониженіе наказанія въ степеняхъ и при наличности одного уменьшающаго вину обстоятельства, главный военный судъ, основываясь на буквальномъ смыслѣ ст. 89 XXII, разъясняетъ, что при наличности уменьшающихъ вину обстоятельствъ, перечисленныхъ въ ст. 134 улож. о нак., судъ можетъ понизить подсудимому слѣдующее по закону наказаніе въ степеняхъ только въ случаѣ совокупности по крайней мѣрѣ двухъ умень-

Digitized by Google

шающихъ вину обстоятельствъ, при наличности же одного такого обстоятельства судъ можетъ понизить наказаніе только въ мѣрѣ; наоборотъ, судъ можетъ не только понизить наказаніе въ степеняхъ, но и ходатайствовать предъ Императорскимъ Величествомъ о дальнѣйшемъ облегченіи участи подсудимаго, при наличности одного изъ перечисленныхъ въ ст. 153 улож. уменьшающихъ вину обстоятельствъ, если только признанныя судомъ обстоятельства въ точности соотвѣтствуютъ условіямъ, перечисленнымъ въ ст. 153 улож. съ тѣми ограниченіями, которыя введены для военныхъ судовъ Высочайшимъ повелѣніемъ 20 февр. 1890 г. (ц. г. в. с.у. 28 февр. 1890 № 1120), т. е. чтобы безпорочная служба продолжалась для нижнихъ чиновъ не менѣе 3, а для офицеровъ не менѣе 10 лѣтъ и непремѣнно сопровождалась полнымъ и чистосердечнымъ сознаніемъ подсудимаго; чтобы подсудимый, содержавшійся подъ стражей не менѣе 3 мѣсяцевъ, былъ признанъ виновнымъ въ преступленіи, не влекущемъ за собою по закону лишенія всѣхъ правъ состоянія, или чтобы подсудимый, осужденный къ содержанію на гауптвахтѣ или одиночному заключенію въ военной тюрьмѣ, находился во время слѣдствія подъ стражею не менѣе 6 мѣсяцевъ. Затѣмъ при наличности особо уменьшающихъ вину обстоятельствъ, поименованныхъ въ отдѣльныхъ статьяхъ особенной части уложенія и воинскаго устава о наказаніяхъ (и кромѣ того въ 79 ст. XXII), военные суды могутъ понижать наказаніе въ степеняхъ и при существованіи одного лишь уменьшающаго вину обстоятельства съ тѣмъ, что дальнѣйшее пониженіе наказанія еще на двѣ степени можетъ имѣть мѣсто не иначе, какъ при наличности двухъ уменьшающихъ вину обстоятельствъ. При совокупности обстоятельствъ, увеличивающихъ и уменьшающихъ вину, опредѣленіе строгости наказанія въ предѣлахъ, закономъ положенныхъ, зависитъ отъ усмотрѣнія суда, который не лишается и въ этомъ случаѣ права смягчить слѣдующее подсудимому наказаніе въ предѣлахъ предоставленной суду власти. Въ случаяхъ совокупности преступленій, признавъ уменьшающія вину обстоятельства по отношенію къ одному изъ преступленій, судъ можетъ понизить наказаніе только за это преступленіе, а затѣмъ долженъ опредѣлить окончательное наказаніе по правиламъ о совокупности. Въ изъятіе изъ общихъ правилъ, по дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ, а также по дѣламъ, передаваемымъ на разсмотрѣніе военныхъ судовъ по особымъ Высочайшимъ повелѣніямъ (въ томъ числѣ по законамъ 29 іюля 1891 г., 25 іюня и 13 сентября 1893 г. о мѣрахъ противъ разбоевъ на Кавказѣ) и на основаніи положенія объ усиленной охранѣ, военные суды, согласно Высочайшаго повелѣнія отъ 11 августа 1887 г., лишены права смягчать собственною властью въ степеняхъ слѣдующее подсудимымъ по закону наказаніе въ виду уменьшающихъ вину обстоятельствъ и могутъ лишь ходатайствовать о такомъ смягченіи наказанія предъ лицомъ, утверждающимъ приговоръ, подробно ука-

Digitized by Google

зывая въ особомъ, не оглашаемомъ въ судебномъ засѣданіи постановленіи какъ самыя обстоятельства, послужившія суду основаніемъ къ ходатайству, такъ и размѣръ предполагаемаго пониженія наказанія (примѣч. къ 1203 и циркул. г. в. с. у. 17 авг. 1887 № 129). IV) Кромѣ права смягчать наказаніе, военно-окружные и временные военные суды и суды армій имѣютъ *право ходатайствовать предъ Императорскимъ Величествомъ* (а въ военное время предъ главнокомандующимъ арміями) о смягченіи наказанія въ размѣрѣ, выходящемъ изъ предѣловъ судебной власти, т. е. болѣе, чѣмъ на двѣ степени, или даже о помилованіи подсудимаго, вовлеченнаго въ преступленіе несчастнымъ для него стеченіемъ обстоятельствъ (913 и 1391). Право ходатайствовать о помилованіи подсудимаго предоставлено суду только въ Россіи; изъ иностранныхъ военныхъ процессовъ только въ австрійскомъ судъ можетъ ходатайствовать о помилованіи подсудимаго, но дальнѣйшее представленіе такого ходатайства зависитъ отъ усмотрѣнія начальника, утверждающаго приговоръ. Въ отличіе отъ правилъ общаго процесса, ходатайства предъ Императорскимъ Величествомъ направляются военными судами не непосредственно къ военному министру (въ общемъ процессѣ—министру юстиціи), а къ главному начальнику военнаго округа или къ командующему арміей, который съ мнѣніемъ своимъ по предмету ходатайства о смягченіи наказанія или помилованіи подсудимаго представляетъ дѣла, по коимъ приговоры вступили въ законную силу, военному министру или главнокомандующему, а дѣла, по которымъ приговоры обжалованы или опротестованы, въ главный военный судъ или въ кассаціонное присутствіе (914 и 1391); главн. воен. судъ разъяснилъ, что ходатайства о помилованіи подсудимыхъ, не подчиненныхъ главному начальнику военнаго округа (напр. изъ чиновъ отд. корп. жандармовъ и пограничной стражи, вѣдомства военно-учебныхъ заведеній и проч.), должны быть представляемы къ тѣмъ начальникамъ подсудимыхъ, которые пользуются правами главнаго начальника военнаго округа. Само собою разумѣется, что ходатайство о смягченіи подсудимому наказанія въ размѣрѣ, выходящемъ изъ предѣловъ судебной власти, можетъ имѣть мѣсто лишь въ томъ случаѣ, когда судъ, воспользовавшись вполнѣ предоставленнымъ ему 906 ст. в. с. у. правомъ смягченія наказанія на двѣ степени, находитъ и это пониженное наказаніе несоотвѣтствующимъ винѣ подсудимаго. Ходатайствуя объ облегченіи участи подсудимаго, судъ долженъ: а) точно означить въ приговорѣ то наказаніе, къ которому присужденъ виновный въ предѣлахъ судебной власти, б) изложить признанныя судомъ особыя уваженія къ облегченію участи подсудимаго и в) обозначить мѣру испрашиваемаго смягченія. Главный военный судъ входитъ въ порядкѣ кассаціоннаго производства въ обсужденіе достаточности признанныхъ военно-окружнымъ судомъ основаній для ходатайства о смягченіи наказанія подсудимымъ внѣ предѣловъ предоставлен-

Digitized by Google

ной суду власти, а въ виду имѣвшихъ мѣсто въ началѣ 80-хъ годовъ нѣсколькихъ случаевъ неосновательныхъ ходатайствъ судовъ объ облегченіи участи подсудимыхъ военно-окружнымъ судамъ предписано съ особенною осмотрительностью относиться къ оцѣнкѣ уменьшающихъ вину обстоятельствъ, дабы не возбуждать такихъ ходатайствъ, которыя по неосновательности своей будутъ отклонены Государемъ (цирк. г. в. с. у. 24 іюн. 1886 № 3283).

3) *Гражданскія послѣдствія рѣшенія о винѣ или невиновности.* I) Въ случаѣ предъявленія и принятія судомъ гражданскаго иска, въ приговорѣ должно быть помѣщено, наряду съ опредѣленіемъ уголовной отвѣтственности подсудимаго, и постановленіе по поводу предъявленнаго къ подсудимому гражданскаго иска. Военные суды, въ отличіе отъ общихъ судовъ, постановляютъ опредѣленіе о количествѣ вознагражденія за вредъ и убытки лишь въ томъ случаѣ, когда они приведены при производствѣ дѣла въ положительную извѣстность, въ противномъ же случаѣ дѣлаютъ, когда слѣдуетъ, въ приговорѣ постановленіе о правѣ потерпѣвшаго вредъ и убытки на полученіе вознагражденія, предоставляя затѣмъ частному лицу отыскивать оное въ порядкѣ гражданскаго суда, а казнѣ сверхъ того и въ порядкѣ административномъ, по приведеніи количества убытковъ въ положительную извѣстность тѣмъ начальствомъ или управленіемъ, въ вѣдомствѣ коего они послѣдовали (669 и 918 в. с. у., 96 инстр. полк. суд.). Въ случаѣ приведенія въ извѣстность убытковъ казны, судъ обязанъ постановить въ приговорѣ о взысканіи ихъ съ подсудимаго, хотя бы казною и не было предъявлено особаго иска, такъ какъ требованіе казны о вознагражденіи за вредъ и убытки заключается въ распоряженіи о преданіи обвиняемаго суду; если же убытки казны не приведены въ положительную извѣстность, то судъ не имѣетъ основанія опредѣлять количество понесенныхъ казною убытковъ, а долженъ предоставить взысканіе ихъ начальству въ порядкѣ административномъ. Если искъ о вознагражденіи предъявленъ частнымъ лицамъ, то судъ не въ правѣ уклониться отъ постановленія опредѣленія о вознагражденіи, хотя отсутствіе такого опредѣленія главн. воен. судъ признаетъ нарушеніемъ несущественнымъ, ибо гражданскій истецъ не лишается тѣмъ права отыскивать свои убытки въ порядкѣ гражданскаго суда. II) Въ нѣкоторыхъ особо указанныхъ закономъ случаяхъ (см. выше, стр. 21—23) вознагражденіе опредѣляется въ пользу оправданнаго подсудимаго, при чемъ искъ о вознагражденіи долженъ быть разрѣшенъ тѣмъ же судомъ, который разсматривалъ дѣло по существу, и опредѣленіе о взысканіи вознагражденія въ пользу подсудимаго должно быть включено въ составъ приговора по дѣлу.

4) *Распоряженія о вещахъ, добытыхъ преступленіемъ, и о вещественныхъ доказательствахъ.* Вещи, добытыя преступленіемъ, возвращаются ихъ хозяину, но вещественныя доказательства, имѣющія

Digitized by Google

существенное въ дѣлѣ значеніе, возвращаются не прежде, какъ по вступленіи приговора въ законную силу (671 и 916). Притязанія, предъявленныя къ вещамъ, добытымъ преступленіемъ, кѣмъ-либо изъ участвующихъ въ дѣлѣ лицъ, разрѣшаются судомъ, если же притязаніе предъявлено третьими лицами, то спорящимъ предоставляется разобраться въ своихъ правахъ гражданскимъ порядкомъ. Затѣмъ, если дѣяніе, въ коемъ подсудимый обвинялся, признано непреступнымъ или не доказаннымъ, судъ возвращаетъ вещи, добытыя этимъ дѣяніемъ тѣмъ лицамъ, у кого онѣ были отобраны, въ томъ числѣ и подсудимому, а если подсудимый оправданъ по невмѣняемости, то вещи, добытыя его дѣяніемъ, возвращаются потерпѣвшему. Вещественныя доказательства, не являющіяся вещами, добытыми преступленіемъ, независимо отъ цѣнности ихъ, возвращаются тѣмъ лицамъ, коими онѣ были представлены въ судъ, за исключеніемъ предметовъ, представленныхъ подсудимымъ, которые, въ случаѣ лишенія его всѣхъ правъ состоянія, возвращаются законнымъ его наслѣдникамъ, и вещей, запрещенныхъ въ обращеніи, которыя уничтожаются. Въ приговорѣ судъ долженъ точно указать, кому именно должны быть переданы предметы, добытые преступленіемъ, и вещественныя доказательства.

5) *Судебныя издержки* покрываются во время производства изъ средствъ казны, но по окончаніи разсмотрѣнія дѣла судъ долженъ опредѣлить порядокъ возмѣщенія произведенныхъ казною по судебнымъ издержкамъ расходовъ. Онѣ взыскиваются съ признанныхъ виновными подсудимыхъ (668, 676, 708, 915, 1147—1149), въ видѣ исключенія—издержки, причиненныя отсрочкою судебнаго засѣданія вслѣдствіе неявки безъ законныхъ причинъ кого-либо изъ свидѣтелей, обращаются на не явившагося (813 и 816), а въ полковомъ судѣ уплата судебныхъ издержекъ можетъ быть обращена на потерпѣвшаго, если предъявленное имъ обвиненіе будетъ признано недобросовѣстнымъ (708 и 94 инстр. полк. суд.). При оправданіи подсудимаго (хотя бы по невмѣняемости) или при освобожденіи его отъ наказанія судебныя издержки принимаются на счетъ казны. Въ приговорѣ суда должно быть точно указано, на кого именно падаетъ уплата судебныхъ издержекъ, въ какой постепенности и въ какомъ размѣрѣ; кромѣ того, въ приговоръ должно быть включено постановленіе о принятіи судебныхъ издержекъ на счетъ казны въ случаѣ несостоятельности лицъ, присужденныхъ къ платежу оныхъ (1150 и 1155). Отсутствіе въ приговорѣ постановленія о судебныхъ издержкахъ является не существеннымъ, такъ какъ такое опредѣленіе судъ можетъ сдѣлать и особо отъ приговора (1150).

6) *Постановленія объ обстоятельствахъ, возбуждающихъ отвѣтственность лицъ, суду не преданныхъ.* Въ изъятіе изъ правилъ процесса общаго, военные суды обязываются при обнаруженіи на судебномъ слѣдствіи обстоятельствъ, возбуждающихъ отвѣтственность лицъ,

Digitized by Google

суду не преданныхъ, указывать на нихъ въ отдѣльномъ постановленіи, особо отъ приговора (919), а полковые суды должны доносить о нихъ полковому командиру (678 и 104 инстр. полк. суд.).

II. **Сроки.** Подъ срокомъ въ процессѣ разумѣется опредѣленный закономъ для выполненія даннаго дѣйствія промежутокъ времени. Если данное дѣйствіе должно быть выполнено судебнымъ установленіемъ, — срокъ имѣетъ значеніе дѣлопроизводственное. Таковы сроки, установленные для допроса военнымъ слѣдователемъ обвиняемаго (455) и свидѣтелей (488), для представленія частныхъ жалобъ (529 и 1348), для передачи акта врачебнаго осмотра (413 и 1341), для дачи заключенія и составленія обвинительнаго акта военнымъ прокуроромъ (553 и 1349, 720 и 1376), для разсмотрѣнія слѣдствія военнымъ начальникомъ (555 и 1349), для составленія приговора полкового суда въ окончательной формѣ и представленія его командиру полка (675, 678 и 1361), для утвержденія приговора (681 и 1362), для выдачи потерпѣвшему копіи съ приговора (688), для представленія отзыва потерпѣвшаго (692) и частныхъ его жалобъ (694 и 1373), для приготовительныхъ распоряженій военно-окружного суда (723 и 1373), для сообщенія подсудимому списка судей (760 и 1379), для составленія подробнаго притовора (927 и 1393), для представленія командующимъ арміей ходатайства объ облегченіи участи подсудимаго главнокомандующему (1391). Если предполагается выполненіе какого-либо дѣйствія стороною, то срокъ получаетъ значеніе процессуальное: соблюденіе или пропускъ такихъ сроковъ оказываютъ вліяніе на ходъ процесса, отъ нихъ зависитъ самое существованіе процессуальнаго права, отъ чего въ свою очередь зависитъ сила судебныхъ рѣшеній. Процессуальнымъ срокомъ называется такой промежутокъ времени, въ теченіе котораго сторона обязана осуществить какое-либо принадлежащее ей процессуальное право подъ опасеніемъ его утраты. Значеніе сроковъ зависитъ отъ важности процессуальныхъ правъ, для осуществленія которыхъ они установлены. Наиболѣе важны сроки обжалованія судебныхъ рѣшеній: въ частномъ и кассаціонномъ порядкѣ — 7 дней (988 и 1014), а въ военное время — 2 сут. (1397); для присоединенія къ жалобѣ — 3 или 2 дня (1018 и 1399); въ аппелляціонномъ порядкѣ — для отзывовъ потерпѣвшихъ на приговоры полковыхъ судовъ (689), при условіи заявленія неудовольствія въ срокъ (684 и 1363), для обжалованія дѣйствій военнаго слѣдователя (524). Далѣе устанавливаются сроки: для представленія объясненій при наложеніи взысканія за неявку — 2 нед. (393, 487, 606, 814), для отвода судей — не позже первой явки въ судъ (591) или за день до судебнаго засѣданія (772), для ходатайства о вызовѣ свидѣтелей и другихъ лицъ — 7 дней (728, 731 и 752), а въ военное время — 1 сутки (1380 и 1382), и для заявленій о вызовѣ ихъ на счетъ участвующихъ въ дѣлѣ — 3 дня или немедленно

Digitized by Google

(747 и 1383). При исчисленіи сроковъ первымъ днемъ считается день, слѣдующій за тѣмъ, когда состоялось судебное дѣйствіе, съ котораго начинается право жалобы (996): для обжалованія судебныхъ рѣшеніи — со дня ихъ объявленія, а если частное опредѣленіе не было объявлено — со дня приведенія его въ исполненіе; конечный моментъ — первый присутственный день, слѣдующій за окончаніемъ срока (996 и 997). Пропускъ срока влечетъ за собою потерю права жалобы или иного дѣйствія и вступленіе въ силу необжалованнаго постановленія. Судъ при полученіи жалобы или ходатайства участвующихъ въ дѣлѣ долженъ удостовѣриться въ томъ, что срокъ не истекъ. Возстановленіе срока, пропущеннаго стороною по уважительнымъ причинамъ, зависитъ отъ суда, разсматривающаго дѣло по существу (998), на рѣшеніе котораго допускается жалоба только въ кассаціонномъ порядкѣ.

III. **Судебныя издержки** — расходы по производству дѣла въ судебномъ порядкѣ. По уголовнымъ дѣламъ нѣтъ гербового сбора и судебныхъ пошлинъ (1138), канцелярскія пошлины взыскиваются только съ участвующихъ въ дѣлѣ лицъ (1139), но не съ подсудимыхъ (513, 929); не взыскиваются расходы сторонъ по веденію дѣла, напр. на приглашеніе повѣреннаго. Расходы по уголовнымъ дѣламъ: а) на путевыя издержки лицъ, отряжаемыхъ для слѣдственныхъ дѣйствій: воен. слѣдов., слѣдственныхъ коммиссій, наблюдающихъ за слѣдствіемъ чиновъ воен. прокуратуры, казенныхъ повѣренныхъ (1 п. 1129, 1246 и 165, прик. по воен. вѣд. 1884 № 78 и цирк. г. в. с. у. 8 іюля 1894 № 3295): по грунтовымъ дорогамъ—прогоны, по желѣзнымъ дорогамъ, — билетъ II класса и на провозъ багажа, на пароходахъ — билетъ I класса и на провозъ багажа (при чемъ избирается выгоднѣйшій путь), суточныя и квартирныя деньги; б) вознагражденіе свѣдущихъ людей, свидѣтелей, переводчиковъ, духовныхъ лицъ и другихъ, вызываемыхъ въ судъ (2 п. 1129, 1130—1133 и 1140—1144), при чемъ полицейскіе и другіе чиновники и военнослужащіе, на которыхъ возложены закономъ обязанности по обнаруженію преступленій, медицинскіе чины и вольно-практикующіе врачи получаютъ прогонныя и суточныя деньги, какъ при служебныхъ командировкахъ; в) издержки на храненіе и пересылку вещественныхъ доказательствъ, на производство химическихъ и техническихъ изслѣдованій и на припечатаніе объявленій (3 п. 1129, 1134—1137). Судебныя мѣста и лица, производящія слѣдствія, обязаны вести счетъ судебныхъ издержекъ. Источникъ покрытія судебныхъ издержекъ — 1128, военно-окружнымъ судамъ для удовлетворенія лицъ, вызываемыхъ въ судъ, отпускаются особые авансы (69 п. а, 111, 128 и 138 инстр. воен. окр. суд.), а военные слѣдователи получаютъ деньги на расходы по судебнымъ издержкамъ до выѣзда въ командировку отъ военнаго начальства или же

Digitized by Google

требуютъ ихъ по окончаніи командировки изъ окружного интендантскаго управленія. Возмѣщаются судебныя издержки — подсудимыми, признанными виновными и приговоренными къ наказанію (въ видѣ исключенія — неявившимися свидѣтелями). Всѣ прочія издержки на командировки временныхъ военныхъ судовъ, на канцелярскіе расходы военныхъ слѣдователей и т. п. принимаются всегда на счетъ казны. Равнымъ образомъ на счетъ казны принимаются судебныя издержки въ случаѣ несостоятельности осужденныхъ (1155), при оправданіи и освобожденіи отъ наказанія подсудимыхъ и при прекращеніи преслѣдованія безъ судебнаго разсмотрѣнія (1146). Порядокъ опредѣленія судебныхъ издержекъ указанъ въ ст. 1150—1151, порядокъ обжалованія—1152, производство взысканія —1153 и 1154.

Digitized by Google

Движеніе процесса.

Въ послѣдовательномъ развитіи производства по уголовному дѣлу можно различить слѣдующія стадіи: 1) предварительное изслѣдованіе, 2) преданіе суду, 3) приготовительныя къ суду распоряженія, 4) окончательное производство, 5) пересмотръ приговоровъ и 6) исполненіе приговоровъ.

1. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ ИЗСЛѢДОВАНІЕ.

Предварительное изслѣдованіе—рядъ дѣйствій должностныхъ и частныхъ лицъ, направленныхъ къ собиранію матеріала для судебнаго разбирательства. Въ зависимости отъ типа процесса опредѣляется то или другое построеніе предварительнаго изслѣдованія. Въ процессахъ слѣдственнаго типа (напр. въ военномъ процессѣ Австріи) предварительное изслѣдованіе распадается на общее изслѣдованіе преступленія (Voruntersuchung) и формальное слѣдствіе (ordentliche oder speciale Untersuchung); первое имѣетъ цѣлью разслѣдовать происшествіе, въ которомъ предполагаются признаки преступленія, и заключается въ установленіи событія преступленія и допросѣ свидѣтелей; второе — направляется противъ опредѣленнаго лица и производится по распоряженію владѣтеля суда (Gerichtsherr), пользующагося правомъ суда и милости (Straf- und Begnadigungsrecht), аудиторомъ въ присутствіи двухъ ассесоровъ, изъ которыхъ одинъ долженъ быть въ чинѣ капитана. Слѣдователь-аудиторъ обязанъ съ полнымъ безпристрастіемъ собирать всѣ данныя, могущія служить какъ къ изобличенію, такъ и къ оправданію обвиняемаго, которому сообщается, въ какомъ именно преступленіи онъ обвиняется; свидѣтели допрашиваются подъ присягою, показанія ихъ, а также и обвиняемаго точно записываются въ протоколъ и ими подписываются, обвиняемый имѣетъ право знакомиться со всѣми показаніями свидѣтелей и представлять все, что онъ найдетъ полезнымъ для своего оправданія. Присутствующіе при слѣдствіи ассесоры не въ правѣ вмѣшиваться въ дѣйствія аудитора и только въ случаѣ неточной записи отвѣтовъ допрашиваемыхъ или допущенія аудиторомъ какого-либо нарушенія закона они должны заявить о томъ аудитору, а если заявленіе ихъ будетъ оставлено

Digitized by Google

безъ вниманія—записать о томъ въ протоколъ.—Наоборотъ, въ процессѣ обвинительнаго типа (напр. въ Англіи) собираніе доказательствъ возлагается на стороны, главнымъ образомъ, на обвинителя и этотъ обвинительный розыскъ является единственнымъ актомъ предварительнаго производства, такъ какъ предварительное слѣдствіе совпадаетъ съ слѣдствіемъ судебнымъ. Обвинительный розыскъ производится или лично военнымъ начальникомъ, или уполномоченнымъ имъ офицеромъ, а въ важнѣйшихъ случаяхъ — особыми коммиссіями (courts of inquiry), при чемъ производящіе розыскъ не имѣютъ права требовать къ себѣ для допроса въ качествѣ свидѣтелей частныхъ лицъ и производить стѣсняющіе частныхъ лицъ осмотры, обыски и т. п., обвиняемый во время розыска можетъ быть лишенъ свободы не болѣе, какъ на 8 дней, и если по истеченіи этого срока онъ не будетъ преданъ суду, то ему предоставляется право подать заявленіе о незаконномъ лишеніи его свободы въ одинъ изъ вестминстерскихъ судовъ, который можетъ сдѣлать постановленіе объ освобожденіи обвиняемаго изъ подъ стражи, если найдетъ объясненія военнаго начальства о причинахъ задержанія обвиняемаго не заслуживающими уваженія. — Въ процессахъ слѣдственно-состязательнаго типа предварительное изслѣдованіе распадается на дознаніе (Ermittelungsverfahren) и предварительное слѣдствіе (Voruntersuchung, Instruction); первое имѣетъ цѣлью лишь констатировать наличность преступленія, преступника и производится административною властью, путемъ негласныхъ развѣдываній и наблюденій, при этомъ производство у частныхъ лицъ осмотровъ, обысковъ и выемокъ и задержаніе ихъ подъ стражею допускается только въ крайнихъ случаяхъ, когда промедленіе въ принятіи этихъ мѣръ можетъ вызвать уничтоженіе слѣдовъ преступленія или сокрытіе преступника. Предварительное слѣдствіе имѣетъ цѣлью болѣе подробное разъясненіе всѣхъ обстоятельствъ дѣла, вліяющихъ на уголовную отвѣтственность обвиняемаго, возлагается на органовъ судебной власти и ставитъ подозрѣваемаго въ преступленіи въ положеніе обвиняемаго, противъ котораго принимаются тѣ или другія мѣры судебнаго принужденія. Во Франціи и Бельгіи дознаніе является необходимымъ актомъ предварительнаго изслѣдованія отдѣльнымъ отъ предварительнаго слѣдствія, къ которому слѣдователь приступаетъ только по окончаніи дознанія: во Франціи — не иначе, какъ по порученію начальника военнаго округа, въ Бельгіи — если найдетъ данныя дознанія недостаточными для внесенія дѣла въ военный судъ. Въ Швейцаріи и Италіи дознаніе не разсматривается, какъ необходимый актъ предварительнаго производства, и лица, имѣющія право возбудить противъ военнослужащаго преслѣдованіе, могутъ по дошедшимъ до нихъ свѣдѣніямъ о совершившемся преступленіи сдѣлать распоряженіе о производствѣ слѣдствія. Наконецъ, въ Германіи по каждому дѣлу о происшествіи, въ которомъ можно подозрѣвать признаки преступленія военнослужащаго, должно быть произведено дозна-

Digitized by Google

ніе (Ermittelungsverfahren), а по окончаніи его, если собранныя имъ данныя будутъ признаны владѣтелемъ суда недостаточными для преданія обвиняемаго суду, по распоряженію владѣтеля суда производятся отдѣльныя слѣдственныя дѣйствія (einzelne Untersuchungsmassregeln).

I) **Дознаніе и обвинительный розыскъ** — несудебное изслѣдованіе по горячимъ слѣдамъ происшествія, заключающаго въ себѣ признаки преступленія; оба они имѣютъ цѣлью установить признаки преступленія и обнаружить виновника, но дознаніе движется безличною волею закона чрезъ посредство различныхъ органовъ, его исполняющихъ, а обвинительный розыскъ опредѣляется волею и энергіей обвинителя. Первоначальное изслѣдованіе не отдѣлимо отъ преслѣдованія виновника и прежде всего требуетъ быстроты и рѣшительности дѣйствія, а потому оно и сосредоточивается обыкновенно въ рукахъ органовъ не судебныхъ. Во Франціи и Италіи для производства дознаній о преступленіяхъ военнослужащихъ учреждена особая военная полиція, подчиненная начальникамъ военныхъ округовъ (во Франціи) или территоріальныхъ дивизій (въ Италіи); органами военной полиціи являются: а) плацъ-маойры и плацъ-адъютанты, б) начальники военныхъ постовъ, в) артиллерійскіе и инженерные смотрители, завѣдывающіе казеннымъ имуществомъ и г) чины корпуса жандармовъ (во Франціи) и королевскіе карабинеры (въ Италіи), являющіеся въ то же время и органами общей полиціи. Всѣ они приступаютъ къ производству дознаній о военнослужащихъ, каждый въ кругѣ своего вѣдомства, по порученію начальниковъ обвиняемаго или по собственной иниціативѣ, имѣя право принимать жалобы и объявленія о преступленіяхъ. Затѣмъ начальники отдѣльныхъ частей въ кругѣ своего вѣдомства признаются представителями военной полиціи и имѣютъ право лично производить дознанія о всѣхъ преступныхъ дѣяніяхъ, совершенныхъ военнослужащими въ мѣстахъ, состоящихъ въ ихъ вѣдѣніи. Наконецъ, во Франціи право производства дознаній по собственной иниціативѣ предоставлено также докладчикамъ военныхъ судовъ, но только въ случаяхъ поимки на мѣстѣ преступленіи (flagrant délit). Органы общей полиціи могутъ производить дознанія о преступныхъ дѣяніяхъ военнослужащихъ только въ тѣхъ случаяхъ, когда на мѣстѣ преступленія не оказывается органовъ полиціи. При производствѣ дознаній органы военной полиціи распрашиваютъ свидѣтелей, подвергаютъ аресту оружіе, имущество, документы и вещи, служащія для выясненія истины, и собираютъ всѣ необходимыя для разъясненія дѣла данныя, при чемъ въ частныя дома органы военной полиціи могутъ входить только въ сопровожденіи гражданскихъ властей, а при необходимости произвести какое-либо разслѣдованіе въ гражданскомъ учрежденіи военное начальство обращается къ подлежащимъ властямъ съ требованіемъ о разрѣшеніи доступа въ это учрежденіе. Личному задержанію военнослужащіе могутъ быть подвергнуты только по распо-

Digitized by Google

ряженію своего начальства, и лишь въ случаяхъ поимки на мѣстѣ преступленія (flagrant délit) каждый офицеръ судебной полиціи (военной или общей) можетъ арестовать военнослужащаго, если онъ обвиняется въ преступленіи или проступкѣ (crime ou délit). Въ Швейцаріи военный начальникъ, въ вѣдѣніи котораго находится мѣсто совершенія преступленія, имѣетъ право или лично произвести дознаніе о преступленіи, подсудномъ военному суду, или поручить производство его одному изъ подчиненныхъ ему офицеровъ. Дознаніе заключается въ принятіи мѣръ, необходимыхъ для воспрепятствованія заподозрѣнному скрыться, для закрѣпленія слѣдовъ преступленія и для обезпеченія доказательствъ. Въ случаяхъ поимки военнослужащаго на мѣстѣ преступленія или непосредственно вслѣдъ за совершеніемъ его, если задержанный подозрѣвается въ намѣреніи бѣжать или если его личность не можетъ быть тотчасъ же установлена, каждое частное и должностное лицо можетъ арестовать обвиняемаго. Внѣ этихъ случаевъ обвиняемый можетъ быть подвергнутъ аресту только военнымъ начальствомъ и при томъ лишь въ случаѣ наличности законныхъ къ тому условій, а именно: если обвиняемый подозрѣвается въ намѣреніи бѣжать или если предполагается, что онъ можетъ воспрепятствовать разслѣдованію дѣла уничтоженіемъ и сокрытіемъ слѣдовъ преступленія или стачкою со свидѣтелями и соучастниками. Въ Бельгіи военный начальникъ, получивъ свѣдѣнія о совершенномъ военнослужащимъ преступленіи, обязанъ въ теченіе сутокъ назначить двухъ комиссаровъ изъ подчиненныхъ ему офицеровъ, въ томъ числѣ одного капитана, при обвиненіи же кого-либо изъ офицеровъ комиссарами не могутъ быть назначаемы младшіе чиномъ обвиняемаго. Комиссары допрашиваютъ обвиняемаго и собираютъ всѣ необходимыя для разъясненія дѣла свѣдѣнія. Въ Германіи военные начальники, а также судебныя и административныя власти гражданскаго вѣдомства обязываются при обнаруженіи ими преступленія, подсуднаго военному суду, принять всѣ не терпящія отлагательства мѣры для того, чтобы предупредить затемненіе дѣла, а затѣмъ немедленно представляютъ производство по дѣлу подлежащему владѣтелю суда. Послѣдній поручаетъ одному изъ состоящихъ при немъ судебныхъ офицеровъ или совѣтниковъ военнаго суда произвести дознаніе, при чемъ въ дѣлахъ несложныхъ признается достаточнымъ установленіе факта преступнаго дѣянія начальствомъ обвиняемаго. Производящій дознаніе долженъ привести въ извѣстность всѣ обстоятельства какъ уличающія, такъ и оправдывающія обвиняемаго, для чего можетъ требовать справки отъ всѣхъ правительственныхъ учрежденій и принимать разнаго рода мѣры разслѣдованія, въ томъ числѣ можетъ допрашивать подъ присягою свидѣтелей и свѣдущихъ людей. Дознаніе должно собрать всѣ данныя, необходимыя владѣтелю суда для рѣшенія вопроса о томъ, слѣдуетъ ли предать обвиняемаго суду или прекратить уголовное преслѣдованіе.

Digitized by Google

Въ Россіи по воен. суд. уставу дознаніе имѣетъ цѣлью разслѣдованіе преступнаго событія или происшествія, удостовѣреніе въ дѣйствительности событія преступленія, собраніе всѣхъ его слѣдовъ и розысканіе данныхъ для дѣятельности слѣдователя.

Органами дознанія являются: а) военное начальство: 1) если въ мѣстѣ, состоящемъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, совершено какое-либо преступленіе (безразлично—воинское или общее, военнослужащими или гражданскими лицами), 2) если въ мѣстѣ, подвѣдомственномъ общей полиціи, совершено преступленіе воинское, и 3) если въ мѣстѣ, подвѣдомственномъ общей полиціи, совершено общее преступленіе между одними военнослужащими, при исполненіи ими обязанностей военной службы (314); б) чины общей полиціи — если военнослужащимъ совершено общее преступленіе въ мѣстѣ, не состоящемъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства (321) и в) чины отдѣльнаго корпуса жандармовъ — если военнослужащимъ совершено преступленіе общее въ районѣ дѣйствій жандармскаго полиц. управленія желѣзныхъ дорогъ (261[2] у. у. с.) или государственное преступленіе въ мѣстѣ, подвѣдомственномъ общей полиціи, или при участіи лицъ гражданскаго вѣдомства (зак. 30 марта 1886 г., 1035[1,2] у. у. с.). Право распоряженія о производствѣ дознанія предоставляется полковымъ командирамъ, военнымъ начальникамъ, пользующимся одинаковыми съ ними правами, и всѣмъ старшимъ въ порядкѣ подчиненности начальникамъ, а въ случаѣ отдаленности расположенія какой-либо части отъ мѣста пребыванія ближайшаго своего начальника, пользующагося правомъ назначенія дознанія, начальникъ этой части обязывается собрать безотлагательныя свѣдѣнія о совершившемся преступномъ дѣяніи и принять мѣры къ предупрежденію сокрытія подозрѣваемаго и слѣдовъ преступленія (315 и прим.). Распоряженіе о производствѣ дознанія зависитъ отъ того начальника, которому подвѣдомственно мѣсто совершенія преступнаго дѣянія или подозрѣваемое лицо (если преступленіе совершено въ мѣстѣ, не находящемся въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства), при чемъ въ случаѣ перехода обвиняемаго въ другое вѣдомство или изъ одной части въ другую распоряженіе о производствѣ дознанія о преступленіяхъ противъ обязанностей военной службы и дисциплины зависитъ отъ того начальства, которому обвиняемый былъ подчиненъ во время совершенія преступленія (316 и 317). Въ видѣ изъятія, по дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ распоряженіе о производствѣ дознанія зависитъ отъ командующаго войсками округа, которому военные начальники дошедшія до нихъ свѣдѣнія о преступленіяхъ этого рода немедленно доносятъ по командѣ, удостовѣрившись въ степени справедливости этихъ свѣдѣній и принявъ мѣры къ сохраненію слѣдовъ преступленія (1185). Чины полиціи приступаютъ къ производству дознанія по непосредственному ихъ усмотрѣнію немедленно по полученіи свѣдѣ-

Digitized by Google

нія о всякомъ происшествіи, заключающемъ въ себѣ признаки дѣянія преступнаго (250—253 и 261[2] у. у. с.), а по дѣламъ о преступленіяхъ государственныхъ чины корпуса жандармовъ начинаютъ дознанія по предложенію прокурора судебной палаты, по непосредственному ихъ усмотрѣнію и по сообщенію подлежащаго военнаго начальства (1035[1,3] у. у. с.). Военнымъ начальствомъ производство дознаній возлагается на офицеровъ и чиновниковъ военнаго вѣдомства, а при недостаткѣ таковыхъ — на подпрапорщиковъ, эстандартъ-юнкеровъ и подхорунжихъ, при чемъ назначаемый для производства дознанія офицеръ не можетъ быть младшимъ по чину или производству того лица, о комъ производится дознаніе, военные чиновники могутъ быть назначаемы только въ тѣхъ учрежденіяхъ, гдѣ нѣтъ офицеровъ, а подпрапорщикамъ можетъ быть поручено производство дознаній только по дѣламъ о нижнихъ чинахъ; въ военное время производство дознанія возлагается, гдѣ возможно, и на чиновъ военной полиціи (1333). Во всякомъ случаѣ для производства дознанія не можетъ быть назначенъ: а) состоящій подъ слѣдствіемъ и судомъ, б) подвергнувшійся по судебному приговору ограниченію нѣкоторыхъ правъ и преимуществъ по службѣ или не оправданный въ преступленіи, влекущемъ за собою такое наказаніе, если штрафъ не прощенъ установленнымъ порядкомъ, и в) состоящій съ участвующими въ дѣлѣ лицами въ родствѣ (по прямой линіи безъ ограниченія, по боковымъ—до 4-й степени), въ свойствѣ (до 2 ст.), въ особыхъ отношеніяхъ по усыновленію, опекѣ, управленію имуществомъ или тяжебнымъ дѣламъ (318 и примѣч., зак. 3 окт. 1899 г. — прик. по в. в. 1899 г. № 276). Военный начальникъ передаетъ назначенному для производства дознанія всѣ имѣющіяся по дѣлу свѣдѣнія (320). Непосредственное наблюденіе за правильностью и скоростью производства дознаній принадлежитъ военному начальнику, назначившему дознаніе, который разрѣшаетъ возникающія при производствѣ сомнѣнія и жалобы, поданныя подозрѣваемымъ и другими лицами, а также опредѣляетъ отвѣтственность производящаго дознанія за всѣ допущенныя имъ нарушенія (330—332), онъ же имѣетъ право, если признаетъ нужнымъ, дѣлать производящему дознаніе письменныя или словесныя указанія обстоятельствъ, подлежащихъ разслѣдованію (320). При производствѣ дознанія чинами полиціи и корпуса жандармовъ наблюденіе за дѣйствіями ихъ и направленіе возлагается на прокурорскій надзоръ общихъ судебныхъ установленій, военные же начальники въ случаѣ неисполненія полиціей обязанностей по производству дознаній по дѣламъ, подсуднымъ военнымъ судамъ, или по собранію дополнительныхъ свѣдѣній, требуемыхъ военнымъ начальникомъ, сообщаютъ объ этихъ нарушеніяхъ мѣстному прокурору гражданскаго вѣдомства или его товарищу (324).

Характеръ дознанія. Дознаніе представляетъ первоначальную ступень предварительнаго изслѣдованія, разслѣдованіе преступнаго событія

Digitized by Google

по горячимъ слѣдамъ. Съ передачею дѣла органамъ судебной власти дѣятельность лицъ, производящихъ дознаніе, не оканчивается: чины полиціи продолжаютъ разслѣдованіе и всѣ дополнительныя свѣдѣнія сообщаютъ военному слѣдователю (255 у. у. с.). Кромѣ того, какъ полиція, такъ и военное начальство оказываютъ содѣйствіе военному или судебному слѣдователю при производствѣ имъ предварительнаго слѣдствія (335), при чемъ вмѣстѣ съ самымъ распоряженіемъ о производствѣ предварительнаго слѣдствія военный начальникъ препровождаетъ подлежащему военному или судебному слѣдователю все производство по дѣлу (341). Наконецъ, если до начатія слѣдствія военнымъ слѣдователемъ слѣды преступленія могутъ изгладиться, то военный начальникъ поручаетъ производившему дознаніе замѣнить военнаго слѣдователя во всѣхъ слѣдственныхъ дѣйствіяхъ, не терпящихъ отлагательства, съ тѣмъ лишь ограниченіемъ, что формальные допросы обвиняемыхъ или свидѣтелей производятся только въ случаѣ опасенія, что кто-либо изъ нихъ умретъ до начатія слѣдствія. Съ прибытіемъ военнаго слѣдователя ему передается все производство и дальнѣйшія слѣдственныя дѣйствія производящаго дознаніе прекращаются (342—343), въ военное время производящій дознаніе замѣняетъ военнаго слѣдователя во всѣхъ безъ изъятія слѣдственныхъ дѣйствіяхъ (1336). Точно также и полиція замѣняетъ судебнаго слѣдователя, если слѣды преступленія могутъ изгладиться или если полиціей застигнуто совершающееся или только что совершившееся преступное дѣяніе (258—260 у. у. с.).

Поводы дознанія. Въ общемъ процессѣ наличность законнаго повода, въ смыслѣ дѣйствій опредѣленнаго лица, требуется лишь для производства предварительнаго слѣдствія, дознаніе же производится по поводу происшествія, нарушающаго правопорядокъ, когда заключающіеся въ немъ признаки преступленія являются неясными и сомнительными. Наоборотъ, въ военномъ процессѣ дознаніе назначается для собранія надлежащихъ свѣдѣній о преступленіяхъ и происшествіяхъ, въ которыхъ можно подозрѣвать признаки преступнаго дѣянія, только при наличности законнаго повода къ начатію дѣла (312). При этомъ по дѣламъ, подсуднымъ полковымъ судамъ, военный начальникъ, если обстоятельства виновности представляются достаточно разъясненными, можетъ предать обвиняемаго суду и безъ производства дознанія (313). По дѣламъ, подсуднымъ военно-окружному суду, дознаніе должно быть назначаемо во всякомъ случаѣ, такъ какъ отсутствіе первоначальнаго разслѣдованія обстоятельствъ совершеннаго преступленія легко можетъ имѣть своимъ послѣдствіемъ неправильное направленіе дѣла и значительное замедленіе производства (ц. г. в. с. у. 9 окт. 1884 г. № 5925), хотя въ случаѣ несомнѣнной подсудности дѣла военно-окружному суду военный начальникъ можетъ вызвать военнаго слѣдователя и безъ предварительнаго производства дознанія (ц. г. в. у.

Digitized by Google

31 янв. 1891 г. № 591, прик. къ в. в. 1888 г. № 183 и рѣш. г. в. с. 1892 г. № 90).

Мѣры дознанія и объемъ ихъ обусловливаются свойствомъ дознанія и качествомъ органовъ, его производящихъ: въ общемъ процессѣ дознаніе даетъ только матеріалъ, необходимый для того, чтобы удостовѣриться въ томъ, что имѣется достаточное основаніе для начатія предварительнаго слѣдствія; производится оно чинами полиціи, не представляющими тѣхъ условій безпристрастія, какія требуются для производства дѣйствій судебныхъ, а потому объемъ мѣръ дознанія и права органовъ его ограничены закономъ тѣсными рамками. Объемъ мѣръ дознанія значительно расширяется въ тѣхъ случаяхъ, когда оно производится чинами корпуса жандармовъ и можетъ замѣнять собою предварительное слѣдствіе; въ этихъ случаяхъ производящіе дознанія имѣютъ право принимать всѣ мѣры, допускаемыя на предварительномъ слѣдствіи (1035 ^{7} у.у.с.). Въ воен. процессѣ дознаніе является единственнымъ актомъ предварительнаго изслѣдованія по дѣламъ, подсуднымъ полковому суду, а въ нѣкоторыхъ случаяхъ и по дѣламъ, подсуднымъ военно-окружному суду, между тѣмъ права производящаго дознаніе опредѣляются почти такъ же, какъ и въ процессѣ общемъ. Дознанія производятся быстро, неупустительно, по свѣжимъ горячимъ слѣдамъ, посредствомъ розысковъ, словесныхъ распросовъ и негласнаго наблюденія, безъ производства обысковъ и выемокъ въ домахъ, не состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи воен. начальства; въ казармахъ и другихъ помѣщеніяхъ военнаго вѣдомства производство въ случаѣ надобности обысковъ и выемокъ не воспрещается (325, ц.г. в. с.у. 9 окт. 1884 № 5925); въ войскахъ же Сибирскаго и Приамурскаго военныхъ округовъ по дѣламъ, подсуднымъ полковому суду, производящій дознаніе имѣетъ право въ случаѣ надобности производить безъ всякихъ ограниченій осмотры, освидѣтельствованія, обыски и выемки (прик. по в. в. 1889, № 92 § 9 и № 106 § 11). При этомъ производящій дознаніе обязанъ принимать всѣ зависящія отъ него мѣры къ предупрежденію уничтоженія слѣдовъ преступленія и сохраненію вещественныхъ доказательствъ (327). Показанія спрошенныхъ лицъ производящій дознаніе записываетъ отдѣльно и, по возможности, собственными словами спрошенныхъ, безъ измѣненій, пропусковъ и прибавленій, при чемъ должно быть съ точностью означено имя, отчество и фамилія или прозвище, званіе, мѣстожительство и вѣроисповѣданіе свидѣтелей, что особенно важно по дѣламъ, подсуднымъ полковому суду, такъ какъ свѣдѣнія эти необходимы для приготовительныхъ распоряженій предсѣдателя; наконецъ должно быть обозначено и время распроса свидѣтелей для того, чтобы военный начальникъ имѣлъ возможность слѣдить за скоростью производства дознанія (326). Въ Сибирскомъ и Приамурскомъ военныхъ округахъ, кромѣ указанныхъ выше мѣръ, по дѣламъ, подсуднымъ полковому суду, производящій дознаніе, по окончаніи его, долженъ предъ-

Digitized by Google

явить таковое обвиняемому, а въ случаѣ заявленія послѣднимъ просьбы о дополненіи дѣла, немедленно удовлетворяетъ эту просьбу, если признаетъ ее заслуживающею уваженія (прик. по воен. вѣд. 1889 г. № 92 § 9 и № 106 § 11). Изъ числа установленныхъ закономъ мѣръ дознанія необходимо отмѣтить розыски, словесные распросы и негласное наблюденіе; къ розыскамъ относятся всѣ мѣры удостовѣренія въ происшествіи, т. е. не только словесные распросы и негласное наблюденіе, но также и осмотры мѣстности, осмотры и освидѣтельствованія потерпѣвшаго и всякаго рода предметовъ даже при участіи свѣдущихъ людей, мѣры для отысканія и охраненія предметовъ, для опредѣленія вѣроятнаго виновника, изслѣдованіе вещей, оставленныхъ на мѣстѣ преступленія и т. д. Словесные распросы отличаются отъ формальныхъ допросовъ тѣмъ, что 1) производящій дознаніе не имѣетъ права вызывать для допроса свидѣтелей и налагать на нихъ денежныя взысканія за неявку, 2) граждане не обязаны давать свидѣтельскія показанія производящему дознаніе (что не относится, конечно, къ нижнимъ чинамъ, обязаннымъ отвѣчать на вопросы и давать показанія производящему дознаніе) и подписывать свои показанія, 3) производящій дознаніе не имѣетъ права составлять протоколы о показаніяхъ свидѣтелей.—Негласное наблюденіе противополагается явному надзору и не должно переходить въ какія бы то ни было стѣсненія личности. Во время дознанія военный начальникъ по непосредственному усмотрѣнію или по представленію производящаго дознаніе долженъ принять въ административномъ порядкѣ законныя мѣры къ обезпеченію ущерба казны, причиненнаго преступленіемъ (цирк. г. в. с. у. 18 іюля 1892 № 3260).

Мѣры пресѣченія подозрѣваемому уклоняться отъ дознанія, слѣдствія и суда принимаются во время дознанія распорядившимся о производствѣ его военнымъ начальникомъ или по непосредственному его усмотрѣнію (319), или же по представленію производящаго дознаніе (328). При этомъ въ отношеніи военнослужащихъ, состоящихъ на дѣйствительной службѣ, принимаются лишь мѣры, указанныя въ ст. 470 в. с. у., съ соблюденіемъ правилъ, изложенныхъ въ ст. 471—474 устава. Въ отношеніи лицъ гражданскаго вѣдомства, къ числу которыхъ относятся также чины запаса, ратники ополченія и отставные, принимаются мѣры, указанныя въ ст. 416 у. у. с. Военное начальство при дознаніи можетъ принимать мѣры пресѣченія по отношенію къ военнослужащимъ во всѣхъ безъ исключенія случаяхъ, когда это будетъ признано необходимымъ, а по отношенію къ лицамъ гражданскаго вѣдомства только въ тѣхъ случаяхъ, когда съ вѣроятностью можно подозрѣвать виновность подозрѣваемаго (329), при чемъ въ этомъ отношеніи военному начальству предоставляются тѣ же права, что и полиціи (257 у. у. с.). Къ числу такихъ случаевъ относятся слѣдующіе: 1) когда подозрѣваемый застигнутъ при совершеніи преступнаго дѣянія или тотчасъ послѣ его совершенія, 2) когда потерпѣвшіе отъ пре-

Digitized by Google

ступленія или очевидцы укажутъ прямо на подозрѣваемое лицо, 3) когда на подозрѣваемомъ или въ его жилищѣ найдены будутъ ясные слѣды преступленія, 4) когда вещи, служащія доказательствомъ преступнаго дѣянія, принадлежатъ подозрѣваемому или оказались при немъ, 5) когда онъ сдѣлалъ покушеніе на побѣгъ или пойманъ во время или послѣ побѣга и 6) когда подозрѣваемый не имѣетъ постояннаго жительства или осѣдлости (329 в. с. у.. 257 у. у. с.).

Акты дознанія. Закономъ установлено составленіе производящими дознаніе особыхъ протоколовъ только въ тѣхъ случаяхъ, когда производящіе дознаніе замѣняютъ военнаго или судебнаго слѣдователя въ нетерпящихъ отлагательства слѣдственныхъ дѣйствіяхъ. На практикѣ полиція обыкновенно излагаетъ въ формѣ протоколовъ все обнаруживаемое ею и въ тѣхъ случаяхъ, когда она дѣйствуетъ въ качествѣ нормальнаго органа дознанія. Офицеръ или военный чиновникъ заноситъ всѣ свѣдѣнія, добытыя дознаніемъ, въ одинъ общій актъ въ томъ порядкѣ, какъ эти свѣдѣнія были получены. Этотъ актъ подписывается производящимъ дознаніе и представляется имъ назначившему дознаніе при отдѣльномъ рапортѣ, въ которомъ излагаются причины медленности производства, недопроса какихъ-либо свидѣтелей и т. д. Протоколы, составленные производящими дознаніе въ тѣхъ случаяхъ, когда они замѣняютъ военнаго или судебнаго слѣдователя, имѣютъ для суда такое же значеніе, какъ и протоколы предварительнаго слѣдствія, т. е. могутъ быть въ случаѣ надобности съ соблюденіемъ указанныхъ въ законѣ правилъ прочитываемы при судебномъ разсмотрѣніи дѣла. Затѣмъ акты дознанія, составленные полиціей или производящимъ дознаніе офицеромъ или военнымъ чиновникомъ, не подлежатъ прочтенію на судѣ и не могутъ имѣть значенія судебнаго доказательства, за исключеніемъ впрочемъ тѣхъ случаевъ, когда обвиняемый преданъ суду (полковому или военно-окружному) по результатамъ одного дознанія, безъ производства предварительнаго слѣдствія — при этомъ условіи на судебномъ разбирательствѣ могутъ быть прочитаны показанія свидѣтелей, данныя ими на дознаніи, при неявкѣ ихъ въ судъ или при разнорѣчіи данныхъ ими показаній. Оцѣниваются судомъ данныя, заключающіяся въ актахъ дознанія, по общему началу свободной оцѣнки доказательствъ и только протоколы по нарушеніямъ постановленій о казенныхъ лѣсахъ, составленные чинами лѣсного вѣдомства или лѣсной стражи съ соблюденіемъ установленныхъ закономъ правилъ, подлежатъ повѣркѣ лишь въ томъ случаѣ, когда обвиняемый представитъ возраженія противъ достовѣрности такого протокола и эти возраженія будутъ признаны судомъ уважительными (1187$\frac{1}{2}$ у. у. с.)

Разсмотрѣніе оконченныхъ дознаній, дальнѣйшее направленіе ихъ и прекращеніе. По окончаніи дознанія оно немедленно представляется тому начальнику, по приказанію котораго оно производилось

Digitized by Google

(333); полиція передаетъ оконченное дознаніе подлежащему органу судебной власти, а если дознаніемъ будетъ выяснено отсутствіе въ происшествіи признаковъ преступленія,—представляетъ дознаніе прокурору окружного суда или его товарищу, отъ котораго и зависитъ распоряженіе о прекращеніи или дополненіи дознанія (253 у. у. с.); дознанія же о противозаконныхъ дѣйствіяхъ военнослужащихъ передаются полиціей непосредственно военному начальству, если дѣло является не подвѣдомственнымъ мировому (городскому) судьѣ (или земскому начальнику) и судебному слѣдователю (323). Дознанія, произведенныя въ военномъ вѣдомствѣ и переданныя полиціей, разсматриваются тѣмъ пользующимся правами полкового командира военнымъ начальникомъ, въ вѣдѣніи котораго находится мѣсто совершенія преступленія или которому подчиненъ заподозрѣнный (если преступленіе совершено въ мѣстѣ, не находящемся въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства). Военный начальникъ можетъ распорядиться о дополненіи дознанія, а если признаетъ его произведеннымъ съ достаточною полнотою, дѣлаетъ распоряженіе о прекращеніи дознанія, налагаетъ на обвиняемаго дисциплинарное взысканіе или передаетъ дѣло подлежащему органу судебной власти. Военный начальникъ можетъ прекратить дознаніе: а) по дѣламъ о происшествіяхъ, въ коихъ не окажется признаковъ преступленія,—безъ ограниченій; б) по дѣламъ о преступленіяхъ, подсудныхъ полковому суду,—при недостаточности доказательствъ и уликъ противъ обвиняемаго и при наличности законныхъ причинъ къ прекращенію дѣла, в) по дѣламъ о преступленіяхъ, подсудныхъ военно-окружному суду,—при необнаруженіи виновнаго, если преступленіе не влечетъ за собою наказаній, соединенныхъ съ лишеніемъ или ограниченіемъ особенныхъ, лично и по состоянію присвоенныхъ правъ и премуществъ; при этомъ о прекращеніи дознанія должно быть доведено до свѣдѣнія того начальника, которому было въ свое время донесено о происшествіи (2 и 3 и 334). Въ случаяхъ скоропостижной смерти военнослужащаго дознаніе можетъ быть прекращено военнымъ начальствомъ, если не будетъ установлено признаковъ преступленія, подсуднаго военно-окружному суду, или нарушенія служебныхъ обязанностей, хотя для выясненія причины смерти военное начальство можетъ распорядиться о производствѣ предварительнаго слѣдствія (ц. г. в. с. у. 28 іюня 1888 № 3256); наоборотъ, по дѣламъ о пожарахъ, когда ими причинены казнѣ убытки, обязательно производится предв. слѣдствіе, хотя бы въ дознаніи не было никакихъ указаній на виновность въ чемъ-либо военнослужащихъ (цирк. г. в. с. у. 31 янв. 1891 № 591); дознанія по другимъ дѣламъ, сопряженнымъ съ казеннымъ интересомъ, прекращаются не иначе, какъ съ разрѣшенія военнаго совѣта (пр. по в. в. 1890 № 154). Дисциплинарное взысканіе можетъ быть наложено военнымъ начальникомъ въ предѣлахъ предоставленной ему дисц. уст. власти, а если разсматривающій дознаніе начальникъ не имѣетъ права наложить на обвиняемаго

Digitized by Google

дисциплинарное взысканіе, потому что онъ ему не подчиненъ (прим. 334), или находитъ соотвѣтствующимъ винѣ обвиняемаго такое взысканіе, наложеніе котораго зависитъ отъ высшаго въ порядкѣ подчиненности начальника, то о наложеніи взысканія сообщается тому начальнику, отъ власти котораго оно зависитъ. Передача дознанія для дальнѣйшаго производства подлежащему органу судебной власти можетъ заключаться: а) въ преданіи обвиняемаго полковому суду (п. 2 ст. 334), б) въ преданіи обвиняемаго суду военно-окружному, если военнослужащій обвиняется въ совершеніи безъ участія лицъ гражданскаго вѣдомства преступныхъ дѣяній, относящихся до нарушенія обязанностей военной службы, и если дѣло разъяснено съ достаточною полнотою и преступленіе является настолько очевиднымъ, что нѣтъ надобности въ производствѣ предварительнаго слѣдствія; если при этомъ разсматривающій дознаніе военный начальникъ не имѣетъ права предать даннаго обвиняемаго суду, то онъ представляетъ дознаніе тому начальнику, отъ власти котораго зависитъ преданіе обвиняемаго суду (4 п. 334); въ бывшемъ Иркутскомъ и Приамурскомъ в. округахъ преданіе военно-окружному суду безъ производства предв. слѣдствія допускается также по преступленіямъ общимъ, не влекущимъ за собою наказаній уголовныхъ, если обвиняемые не пользуются особыми правами по состоянію (прик. в. в. 1889 № 106 § 12), а въ военное время—по дѣламъ о всѣхъ преступленіяхъ и о всѣхъ обвиняемыхъ, безъ ограниченій (1334); при этомъ преданіе суду безъ производства предв. слѣдствія возможно и при совокупности преступленій воинскихъ и общихъ, если однако послѣднія не выходятъ изъ подсудности полковому суду; в) въ сообщеніи судебному слѣдователю о производствѣ предварительнаго слѣдствія—если военнослужащимъ совершено общее преступленіе въ мѣстѣ, не состоящемъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, и г) въ распоряженіи о начатіи предварительнаго слѣдствія военнымъ слѣдователемъ—по остальнымъ дѣламъ, подсуднымъ военно-окружному суду (5 п. 334). Наконецъ, дознанія о преступленіяхъ, совершенныхъ въ мѣстахъ, состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, но не подсудныхъ военному суду, военный начальникъ передаетъ подлежащимъ властямъ гражданскаго вѣдомства (1 п. 384); къ числу дѣлъ этой категоріи относятся дѣла о преступленіяхъ, учиненныхъ лицами гражданскаго вѣдомства, и о преступленіяхъ общихъ, совершенныхъ военнослужащими при участіи лицъ гражданскаго вѣдомства.—По дѣламъ о преступленіяхъ по должности должностныхъ лицъ судебнаго вѣдомства дознанія представляются на разсмотрѣніе тѣхъ судебныхъ установленій, отъ коихъ зависитъ преданіе обвиняемыхъ суду, при чемъ, по одному дознанію, безъ производства предварительнаго слѣдствія, должностныя лица военно-судебнаго вѣдомства не могутъ быть преданы суду: а) если преступленіе учинено при участіи частныхъ лицъ, б) если къ обви-

Digitized by Google

няемому предъявленъ вытекающій изъ преступленія по должности гражданскій искъ и в) если должностное лицо военно-судебнаго вѣдомства обвиняется въ преступленіи, влекущемъ за собою лишеніе всѣхъ правъ состоянія или всѣхъ особенныхъ правъ и преимуществъ (1212—1214). — По дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ оконченныя дознанія представляются по командѣ военному министру (цирк. г. в. с. у. 16 дек. 1894 г. № 221 и 30 янв. 1897 г. № 47), а если они были произведены чинами корпуса жандармовъ—министру юстиціи (1035[11] у. у. с.); отъ власти подлежащаго министра зависитъ въ этихъ случаяхъ распоряженіе о производствѣ предварительнаго слѣдствія, при чемъ министръ юстиціи входитъ въ соглашеніе съ военнымъ министромъ, а отъ власти военнаго министра—опредѣленіе рода и размѣра мѣръ, принимаемыхъ въ административномъ порядкѣ, если мѣры эти не сопряжены съ увольненіемъ отъ службы и не выходятъ изъ предѣловъ дисциплинарныхъ взысканій (1035[12] у. у. с.).

II. **Предварительное слѣдствіе**—рядъ производимыхъ судебными органами дѣйствій, выясняющихъ событіе преступленія и виновность или невиновность обвиняемыхъ въ его учиненіи лицъ, въ видахъ рѣшенія вопроса о направленіи дѣла въ судъ къ окончательному разбирательству. Въ отличіе отъ дознанія, предварительное слѣдствіе является изслѣдованіемъ участія въ преступленіи даннаго лица, а не дѣйствительности событія преступленія, можетъ быть прекращено только при участіи военно-прокурорскаго надзора и возобновляется не иначе, какъ при условіяхъ 570—571 ст. в. с. у., а не однимъ военнымъ начальствомъ, которое можетъ возобновлять дознанія по своему усмотрѣнію. Однако въ нашемъ военномъ процессѣ предварительное слѣдствіе конструировано по началамъ инквизиціоннаго процесса: для начатія его не требуется предъявленія обвиненія частнымъ или должностнымъ обвинителемъ, а потому дознаніе можетъ быть, при наличности законнаго повода и достаточнаго основанія, начато, несмотря на отсутствіе обвинителя и необнаруженіе обвиняемаго. Въ Бельгіи предварительныя слѣдствія производятся временно наряжаемыми комиссіями, составляемыми изъ плацъ-майора или плацъ-адъютанта въ качествѣ дѣлопроизводителя и двухъ комиссаровъ, назначаемыхъ военнымъ начальствомъ изъ числа строевыхъ офиперовъ. Аудиторъ, если онъ найдетъ собранныя комиссіей данныя недостаточными для внесенія дѣла въ судъ, а также и въ случаяхъ возбужденія уголовнаго преслѣдованія по собственному его усмотрѣнію, самъ производитъ предварительное слѣдствіе въ присутствіи двухъ комиссаровъ, назначаемыхъ мѣстнымъ военнымъ начальствомъ по его требованію изъ числа офицеровъ; всѣ слѣдственныя дѣйствія производятся непосредственно самимъ аудиторомъ и протоколируются (на французскомъ языкѣ) состоящимъ при немъ секретаремъ, который въ то же время исполняетъ обязанности переводчика (съ фламанд-

Digitized by Google

скаго языка); комиссары могутъ однако предлагать допрашиваемымъ на слѣдствіи лицамъ тѣ вопросы, которые они признаютъ полезными для разъясненія дѣла; передъ окончаніемъ слѣдствія аудиторъ спрашиваетъ обвиняемаго, не имѣетъ ли онъ еще что-либо добавить въ свое оправданіе. Въ остальныхъ западно-европейскихъ военныхъ процессахъ предварительныя слѣдствія производятся единоличными органами: во Франціи входящими въ составъ судебнаго parquet докладчиками (rapporteurs), которые приступаютъ къ производству слѣдствія не иначе, какъ по распоряженію командующаго территоріальнымъ военнымъ округомъ, а по дѣламъ о военнослужащихъ въ чинахъ не ниже полковника—по распоряженію военнаго министра; въ Италіи—состоящими при территоріальныхъ военныхъ судахъ слѣдователями, имѣющими право начинать слѣдствіе по собственному усмотрѣнію; въ Швейцаріи—слѣдственными судьями дивизіонныхъ судовъ по порученію подлежащихъ военныхъ начальниковъ, а по дѣламъ, подвѣдомственнымъ чрезвычайному военному суду,—по порученію союзнаго совѣта; въ Германіи отдѣльныя слѣдственныя дѣйствія производятся совѣтниками военныхъ судовъ, по распоряженію подлежащихъ владѣтелей суда. Въ Италіи, Швейцаріи и Бельгіи слѣдователи и аудиторы, производящіе предварительныя слѣдствія по собственному усмотрѣнію, поставлены въ полную независимость отъ военныхъ начальниковъ, которые обязаны исполнять законныя требованія слѣдователя, но не въ правѣ принимать участіе въ производствѣ слѣдствія или требовать отъ слѣдователя принятія какихъ-либо мѣръ. Въ Италіи слѣдователь является вполнѣ независимымъ и отъ военно-прокурорскаго надзора, которому продоставлено только право требовать принятія той или другой мѣры, но такія требованія для слѣдователя не обязательны. Въ Германіи и Франціи производящіе слѣдствія совѣтники военныхъ судовъ и докладчики подчиняются владѣтелямъ суда и командующимъ военными округами, которые могутъ руководить ихъ дѣйствіями; въ Австріи—аудиторъ, производящій слѣдствіе, также вполнѣ подчиненъ владѣтелю суда, но если онъ найдетъ какое-либо требованіе владѣтеля суда незаконнымъ, то онъ имѣетъ право заявить о томъ владѣтелю суда и, если послѣдній будетъ настаивать на своемъ требованіи, аудиторъ обязанъ исполнить его, записавъ въ протоколъ свое мнѣніе.

Въ Россіи по воен. суд. уст. право распоряженія о производствѣ предварительнаго слѣдствія принадлежитъ пользующимся правами полкового командира военнымъ начальникамъ, по преступленіямъ подчиненныхъ имъ лицъ и по происшествіямъ, случившимся въ кругѣ ихъ дѣйствія и заключающимъ въ себѣ признаки преступленія, подсуднаго военно-окружному суду; въ случаяхъ соучастія въ преступленіи нѣсколькихъ военнослужащихъ, подчиненныхъ разнымъ начальникамъ, о производствѣ предварительнаго слѣдствія распоряжается старшій изъ начальниковъ, а если они пользуются равною властью—тотъ изъ нихъ, которымъ было сдѣлано

Digitized by Google

распоряженіе о производствѣ дознанія или въ предѣлахъ вѣдомства котораго совершено преступленіе (339 и 340); участіе въ преступленіи лицъ гражданскаго вѣдомства не оказываетъ вліянія на распоряженіе о производствѣ слѣдствія; военные слѣдователи и слѣдственныя комиссіи приступаютъ къ производству слѣдствія не иначе, какъ по порученію военнаго начальника, при чемъ о времени полученія требованія военнаго начальника, а равно и о началѣ слѣдствія немедленно увѣдомляютъ военнаго прокурора (346). Задачею предварительнаго слѣдствія является открытіе матеріальной истины: военный слѣдователь предпринимаетъ собственною властью всѣ мѣры, необходимыя для производства слѣдствія, обязанъ съ полнымъ безпристрастіемъ приводить въ извѣстность какъ обстоятельства, уличающія обвиняемаго, такъ и обстоятельства, его оправдывающія, долженъ принимать своевременно мѣры, необходимыя для собранія доказательствъ, и не допускать никакого промедленія въ обнаруженіи и сохраненіи могущихъ изгладиться слѣдовъ и признаковъ преступленія, можетъ повѣрять, дополнять и отмѣнять дѣйствія, произведенныя во время дознанія, не останавливается въ производствѣ слѣдствія, если обвиняемый скрылся или нѣтъ въ виду подозрѣваемаго въ совершеніи преступленія (349—351, 354, 362). Производство предварительнаго слѣдствія является необходимымъ по дѣламъ о преступленіяхъ, подсудныхъ военно-окружнымъ судамъ (335); слѣдствія въ указанныхъ закономъ случаяхъ производятся судебными слѣдователями, которые обязываются принимать къ своему производству не только дѣла о преступленіяхъ, подсудныхъ окружнымъ судамъ, но и дѣла о преступленіяхъ и проступкахъ менѣе важныхъ, если они были совершены офицерами и военными чиновниками или же, хотя и нижними чинами, но при участіи лицъ гражданскихъ.

Органы предварительнаго слѣдствія. Органами *производства* слѣдствія являются военные или судебные слѣдователи и слѣдственныя комиссіи. Слѣдствіе производится военнымъ слѣдователемъ: а) по дѣламъ о нарушеніи законовъ дисциплины и военной службы, хотя бы въ этомъ нарушеніи участвовали лица гражданскія, б) по дѣламъ объ общихъ преступленіяхъ, учиненныхъ военнослужащими въ мѣстахъ, состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, и в) по дѣламъ объ общихъ преступленіяхъ, совершенныхъ хотя и въ мѣстахъ, не состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, но между одними военнослужащими во время отправленія ими обязанностей службы (п. 1 и 2 ст. 314 и 337); при этомъ въ случаяхъ соучастія въ преступленіи лицъ военнаго и морского вѣдомствъ слѣдствіе производится военнымъ или военно-морскимъ слѣдователемъ, смотря по тому, въ вѣдѣніи военнаго или морского начальства находится мѣсто совершенія преступленія (337). Судебными слѣдователями производятся слѣдствія по дѣламъ о преступленіяхъ общихъ, совершенныхъ военнослужащими въ мѣстахъ,

Digitized by Google

не состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, и не при отправленіи обязанностей службы (338). Особыя слѣдственныя комиссіи назначаются по распоряженію военнаго министра или главнаго начальника военнаго округа для производства предварительныхъ слѣдствій о преступныхъ дѣяніяхъ, до службы относящихся, въ случаѣ особой сложности дѣла, а также о важныхъ происшествіяхъ, случающихся въ мѣстахъ, состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства (336). Изъ числа состоящихъ при военно-окружномъ судѣ военныхъ слѣдователей производство предварительнаго слѣдствія поручается тому, въ участкѣ котораго совершено преступленіе или находится часть войскъ или военное учрежденіе, къ которому принадлежитъ обвиняемый (378); преобладающимъ основаніемъ для опредѣленія подвѣдомственности дѣла является мѣсто совершенія преступленія, но, смотря по удобству, производство слѣдствія можетъ быть поручено тому военному слѣдователю, въ участкѣ котораго находится часть войскъ или военное учрежденіе обвиняемаго (ц. г. в. с. у. 9 окт. 1884 № 5925). Кромѣ того, въ каждомъ военномъ округѣ опредѣленіемъ распорядительнаго засѣданія военно-окружного суда избирается одинъ изъ военныхъ слѣдователей для производства слѣдствій по особенно сложнымъ хозяйственнымъ дѣламъ (цирк. г. в. с. у. 23 дек. 1885 № 6657). Наконецъ, въ военномъ процессѣ широко развита система порученій отдѣльныхъ слѣдственныхъ дѣйствій: при необходимости произвести какое-либо слѣдственное дѣйствіе въ мѣстѣ, отдаленномъ отъ того, гдѣ слѣдствіе возникло (а въ военное время — далѣе 100 вер. по желѣзнымъ и 30 вер. по всѣмъ прочимъ дорогамъ отъ мѣста нахожденія слѣдователя и внѣ мѣста производства слѣдствія), исполненіе его возлагается на ближайшаго военнаго или судебнаго слѣдователя, а въ случаѣ допроса военнослужащихъ или производства слѣдственныхъ дѣйствій въ мѣстахъ, состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, кромѣ того и на военное начальство (въ военное время исключительно на военную полицію и военное начальство); показанія при этомъ отбираются по составленнымъ военнымъ слѣдователемъ допроснымъ пунктамъ, а прочія слѣдственныя дѣйствія производятся по сдѣланнымъ имъ указаніямъ (380, 1338 и 1346). Спеціально оговоренъ случай предъявленія оконченнаго предварительнаго слѣдствія обвиняемому, не находящемуся въ мѣстѣ постояннаго или временнаго (для производства слѣдствія по тому же или другому дѣлу) пребыванія военнаго слѣдователя: оно всегда производится чрезъ ближайшаго воен. (судебнаго) слѣдователя или того воен. начальника, въ вѣдѣніи котораго обвиняемый состоитъ (544). По государственнымъ преступленіямъ военнослужащихъ въ случаѣ совершенія ихъ безъ участія лицъ гражданскихъ и въ мѣстахъ, состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, предварительное слѣдствіе производится въ зависимости отъ важности преступленія или однимъ изъ воен-

Digitized by Google

ныхъ судей въ личномъ присутствіи военнаго прокурора, или особою слѣдственной комиссіей изъ генерала, 2 штабъ-офицеровъ и военнаго слѣдователя, въ качествѣ дѣлопроизводителя; до прибытія на мѣсто преступленія слѣдственной комиссіи мѣры, не терпящія отлагательства, въ томъ числѣ и обыскъ у подозрѣваемаго, принимаются воен. слѣдователемъ, а за его отсутствіемъ ближайшимъ военнымъ начальствомъ; къ числу такихъ не терпящихъ отлагательства мѣръ относится и первоначальный допросъ подозрѣваемаго, если слѣдователи не прибудутъ на мѣсто происшествія до истеченія сутокъ со времени явки или привода подозрѣваемаго, при чемъ военный слѣдователь съ согласія военнаго начальства по обстоятельствамъ дѣла можетъ принять по отношенію къ обвиняемому, взятому подъ стражу, менѣе строгую мѣру пресѣченія способовъ уклоняться отъ слѣдствія (1186—1189). Если же военнослужащіе обвиняются въ государственномъ преступленіи, совершенномъ при участіи лицъ гражданскихъ или въ мѣстахъ, не состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, то произведенное чинами корпуса жандармовъ дознаніе представляется прокуроромъ судебной палаты министру юстиціи, отъ котораго и зависитъ по соглашенію съ министрами внутреннихъ дѣлъ и военнымъ распоряженіе о производствѣ предварительнаго слѣдствія (1035 $\frac{11}{}$, $\frac{15}{}$ у. у. с.); предварительное слѣдствіе въ этомъ случаѣ производится назначаемымъ ежегодно Высочайшею властью членомъ мѣстной судебной палаты въ личномъ присутствіи прокурора палаты или его товарища (1037 у. у. с.). Военный судья и членъ судебной палаты пользуются при этомъ тѣми же правами, которыя въ общемъ порядкѣ судопроизводства предоставлены военному или судебному слѣдователю, имѣя право отмѣнять или измѣнять мѣры, принятыя до ихъ прибытія; членъ судебной палаты, кромѣ того, имѣетъ право дѣлать осмотръ и выемку почтовой или телеграфной корреспонденціи, не испрашивая на то разрѣшенія (1191 в. с. у., 1042 у. у. с.). Органами *наблюденія* за предварительными слѣдствіями, производимыми военными слѣдователями и особыми слѣдственными комиссіями, являются военный прокуроръ того военнаго округа, въ которомъ производятся слѣдственныя дѣйствія (366 и 381), и военный начальникъ, по требованію котораго производится слѣдствіе (344). Наблюденіе военнаго начальника выражается въ освѣдомленіи лично или чрезъ довѣренное лицо о положеніи слѣдствія и обращеніи вниманія слѣдователя на такія обстоятельства, какія онъ признаетъ нужными для разъясненія дѣла; въ случаѣ медленности производства слѣдствія или неуваженія военнымъ слѣдователемъ указаній военнаго начальника, послѣдній представляетъ въ военно-окружный судъ чрезъ военнаго прокурора (344). Наблюденіе военнаго прокурора выражается: 1) въ ознакомленіи съ дѣломъ: а) путемъ полученія копій постановленій военнаго слѣдователя о принятіи или не принятіи дѣла къ своему производству (151 инстр. в. окр. с.), о выѣздѣ въ участокъ и возвраще-

Digitized by Google

ніи изъ поѣздки (156 инстр. в. окр. суд.), о принятіи противъ обвиняемаго мѣръ пресѣченія способовъ уклоненія отъ слѣдствія (370, 371, 474), объ обнаруженныхъ при производствѣ слѣдствія признакахъ другого преступленія, не имѣющаго существенной связи съ производимымъ дѣломъ, или участія другого лица, не привлеченнаго къ дѣлу въ качествѣ обвиняемаго (348), а также увѣдомленій военныхъ слѣдователей о времени полученія и исполненія особыхъ порученій по производству отдѣльныхъ слѣдственныхъ дѣйствій (169 инстр. в. окр. с.); б) путемъ разсмотрѣнія на мѣстѣ подлиннаго производства (367); в) путемъ затребованія отъ военныхъ слѣдователей свѣдѣній о положеніи производимыхъ ими слѣдствій и о причинахъ, препятствующихъ ихъ окончанію, при чемъ военный прокуроръ не въ правѣ требовать отъ военнаго слѣдователя представленія выписокъ изъ дѣлъ (цирк. г. в. пр. 1 февр. 1884 № 789); 2) въ присутствіи при всѣхъ слѣдственныхъ дѣйствіяхъ (367); 3) въ правѣ давать военному слѣдователю предложенія объ измѣненіи мѣры пресѣченія, принятой противъ обвиняемаго изъ лицъ гражданскихъ (370 и 372), а также о дополненіи предварительнаго слѣдствія (373); военный слѣдователь по всѣмъ предметамъ, относящимся къ изслѣдованію преступленія и къ собранію доказательствъ, исполняетъ законныя требованія военнаго прокурора, отмѣчая въ протоколахъ, какія именно мѣры приняты по его требованію (368), а если въ исполненіи такого требованія встрѣтятся препятствія,—увѣдомляетъ о томъ предъявившаго требованіе, принимая мѣры къ исполненію требуемаго, насколько это возможно (369), въ случаѣ же полученія предложенія о взятіи подъ стражу обвиняемаго изъ лицъ гражданскихъ военный слѣдователь, если найдетъ, что обвиняемый не навлекаетъ на себя достаточнаго подозрѣнія въ преступленіи, влекущемъ за собою лишеніе всѣхъ или всѣхъ особенныхъ правъ, не исполняя такого требованія, представляетъ о томъ военно-окружному суду (372); 4) въ принятіи мѣръ къ понужденію подлежащихъ лицъ и учрежденій къ скорѣйшему исполненію обращенныхъ къ нимъ законныхъ требованій военнаго слѣдователя и въ сношеніи съ предсѣдателемъ военно-окружного суда о командированіи, въ случаѣ накопленія дѣлъ, въ помощь военному слѣдователю кого-либо изъ кандидатовъ на военно-судебныя должности или изъ прикомандированныхъ офицеровъ (14 и 15 инстр. в. прок. надз.); 5) въ правѣ сообщать предсѣдателю суда о всѣхъ замѣченныхъ упущеніяхъ военныхъ слѣдователей (175) и, наконецъ, 7) въ правѣ сообщать на распоряженіе подлежащаго военнаго начальника объ обнаруженныхъ военнымъ прокуроромъ при наблюденіи за слѣдствіемъ признаковъ такого подсуднаго военному суду преступнаго дѣянія, по коему еще не было возбуждено преслѣдованія, а въ случаѣ оставленія такого сообщенія безъ послѣдствій—доносить непосредственному высшему начальнику и главному воен. прокурору (375, въ военное время—въ полевой штабъ арміи, 1337). Осуществляется на-

Digitized by Google

блюденіе за производствомъ слѣдствій или лично самимъ военнымъ прокуроромъ, или чрезъ помощниковъ военнаго прокурора, командируемыхъ имъ спеціально для наблюденія за тѣмъ или другимъ слѣдствіемъ; въ случаѣ командировки кого-либо изъ помощниковъ съ временнымъ судомъ въ такое мѣсто, гдѣ находится военный слѣдователь, военный прокуроръ поручаетъ ему осмотръ дѣлъ, находящихся въ производствѣ у слѣдователя; размѣръ полномочій по наблюденію за слѣдствіемъ обусловливается не только свойствомъ самого дѣла, но и сравнительною служебною опытностью помощника воен. прокурора и воен. слѣдователя (п. 15 наказа в. суд. мѣстамъ 10 инстр. в. пр. надз.). Все наблюденіе за производствомъ предварительныхъ слѣдствій сосредоточивается въ особой слѣдственной части военно-прокурорскаго надзора, завѣдываніе которою возлагается военнымъ прокуроромъ на одного изъ своихъ помощниковъ; послѣдній наблюдаетъ за производствомъ слѣдствій по свѣдѣніямъ, поступающимъ въ военно-прокурорскій надзоръ, исполняетъ всѣ распоряженія военнаго прокурора по отношенію къ слѣдствіямъ и ведетъ слѣдственный реестръ (съ алфавитнымъ къ нему указателемъ), въ который вноситъ всѣ поступившія къ военнымъ слѣдователямъ дѣла (46—47 и 86—87 инстр. в. прок. надз.). Ежемѣсячно военный прокуроръ представляетъ главному военному прокурору вѣдомость дѣламъ, находящимся въ производствѣ у военныхъ слѣдователей продолжительное время (болѣе 4 мѣсяцевъ, а если обвиняемый содержится подъ стражею—болѣе 3 мѣсяц.), и къ 1 марта каждаго года—годовой отчетъ по слѣдственной части за истекшій годъ (18 и 49 инстр. в. прок. надз.); военные слѣдователи представляютъ военному прокурору ежемѣсячно—краткія свѣдѣнія о положеніи неоконченныхъ слѣдствій, по которымъ содержатся арестанты, черезъ каждые 4 мѣс.—вѣдомость слѣдствіямъ, которыя производились ими долѣе мѣсяца, съ означеніемъ причинъ замедленія, и ежегодно общую вѣдомость всѣмъ дѣламъ, бывшимъ въ производствѣ (п. 13 наказа в. суд. мѣстамъ прил. къ 120 в. с. у.).—Органомъ судебнаго надзора за производствомъ предварительныхъ слѣдствій являются военно-окружные суды (171 и 172). При докладѣ поступающихъ въ военно-окружные суды дѣлъ военные судьи обязаны доложить въ распорядительномъ засѣданіи суда, не было ли допущено при производствѣ предварительнаго слѣдствія медленности, нарушенія установленныхъ закономъ формъ и обрядовъ или иныхъ упущеній со стороны военныхъ и судебныхъ слѣдователей; по упущеніямъ военныхъ слѣдователей судъ дѣлаетъ непосредственно соотвѣтствующія распоряженія, а о признанныхъ судомъ упущеніяхъ судебныхъ слѣдователей сообщаетъ чрезъ военнаго прокурора подлежащему начальству (75 инстр. в. окр. суд.); временные военные суды объ обнаруженныхъ ими упущеніяхъ военныхъ слѣдователей должны составлять особыя постановленія, сообщаемыя ими военно-окружному суду. Осуществленію военно-окружными судами надзора за дѣйствіями военныхъ

Digitized by Google

слѣдователей, за правильнымъ и безостановочнымъ производствомъ ими предвар. слѣдствій долженъ предшествовать одинъ изъ означенныхъ въ законѣ поводовъ, а именно: 1) жалобы на дѣйствія военныхъ слѣдователей участвующихъ въ дѣлѣ лицъ, свидѣтелей, свѣдущихъ людей, поручителей, понятыхъ и другихъ, призываемыхъ къ слѣдствію лицъ (521—522), 2) представленія военнаго начальства (344), 3) сообщенія чиновъ военно-прокур. надзора (175), 4) представленія самихъ военныхъ слѣдователей относительно производства предвар. слѣдствій (2 п. 261) и 5) заявленія военныхъ судей объ упущеніяхъ или неправильныхъ дѣйствіяхъ, замѣченныхъ ими при ревизіи дѣлопроизводства военныхъ слѣдователей, при разсмотрѣніи дѣлъ, поступающихъ въ судъ, и въ другихъ опредѣленныхъ въ законѣ случаяхъ (ц. в. м. 10 окт. 1883 № 6384). Надзоръ за дѣйствіями военныхъ слѣдователей долженъ заключаться въ провѣркѣ соблюденія ими требованій закона, а не въ установленіи такихъ мѣръ, которыя возлагали бы на военныхъ слѣдователей новыя, не установленныя уставомъ обязанности, клонящіяся только къ облегченію суду надзора, не можетъ умалять предоставленныхъ закономъ правъ самихъ слѣдователей и ограничивается только наблюденіемъ за возможной быстротою производства ими слѣдствій и за соблюденіемъ при производствѣ установленныхъ формъ и обрядовъ, но отнюдь не за надлежащею полнотою произведеннаго слѣдствія.

Участвующія въ предварительномъ слѣдствіи лица замѣняютъ у насъ стороны, при чемъ участвующими въ слѣдствіи лицами считаются всѣ такъ или иначе соприкасающіяся съ его производствомъ лица, такъ или иначе заинтересованныя въ тѣхъ дѣйствіяхъ, изъ которыхъ оно слагается; къ нимъ относятся: обвиняемый, жалобщикъ, обвинитель, а иногда свидѣтели, эксперты, окольные люди и т. п. Обвиняемый не пользуется правами сторонъ, такъ какъ не можетъ поручить защиту своихъ интересовъ повѣренному и обязанъ осуществлять свои права лично. Ему принадлежитъ право: 1) отводить военнаго слѣдователя по причинамъ, признаваемымъ законными поводами къ отводу судей (358), и жаловаться на то, что наблюдающій за слѣдствіемъ военный прокуроръ при наличности законныхъ причинъ къ отводу не устранилъ себя отъ наблюденія (374), 2) присутствовать при производствѣ осмотровъ и освидѣтельствованій (383), обысковъ и выемокъ (427), при допросѣ свидѣтелей, если военный слѣдователь не найдетъ нужнымъ произвести первоначальный допросъ свидѣтеля въ отсутствіи обвиняемаго (493), а равно и при дознаніи чрезъ окольныхъ людей (456 у. у. с.); 3) требовать занесенія въ протоколъ своихъ заявленій, замѣчаній и возраженій на показанія свидѣтелей (506 и 507), 4) получать безплатно копіи протоколовъ и постановленій (513), 5) просить о дополненіи слѣдствія и указывать новыя обстоятельства, при чемъ военный слѣдователь обязанъ повѣрить тѣ изъ нихъ, которыя могутъ

Digitized by Google

имѣть вліяніе на рѣшеніе дѣла (514 и 515), 6) разсматривать подлинное производство при предъявленіи его (544), 7) приносить военно-окружному суду жалобы на нарушающія его права слѣдственныя дѣйствія (521). Жалобщикъ имѣетъ право: 1) выставлять своихъ свидѣтелей, 2) присутствовать при всѣхъ слѣдственныхъ дѣйствіяхъ и предлагать, съ разрѣшенія слѣдователя, вопросы обвиняемому и свидѣтелямъ, 3) представлять, въ подкрѣпленіе своего иска, доказательства, 4) требовать выдачи на свой счетъ копій со всѣхъ протоколовъ и постановленій (376), 5) просить о принятіи мѣръ къ обезпеченію отыскиваемаго имъ вознагражденія, при чемъ военный слѣдователь принимаетъ эти мѣры лишь тогда, когда признаетъ просьбу истца основательною (377). Частный обвинитель и гражданскій истецъ, кромѣ того, имѣютъ одинаковыя съ обвиняемымъ права по отводу военнаго слѣдователя (358 и 359) и по обжалованію слѣдственныхъ дѣйствій (521), имѣютъ право требовать занесенія въ протоколъ своихъ замѣчаній и возраженій (506), получать за установленную плату копіи протоколовъ и постановленій (513); о заключеніи предв. слѣдствія имъ объявляется военнымъ слѣдователемъ (516). Свидѣтели, свѣдущіе люди, поручители, понятые и друг. призываемыя къ слѣдствію лица могутъ приносить въ военно-окружный судъ жалобы на притѣсненія, коимъ они подверглись при слѣдствіи (522); свѣдущіе люди и понятые, кромѣ того, могутъ требовать занесенія въ протоколъ сдѣланныхъ ими замѣчаній и возраженій (506).

Предметомъ предварительнаго слѣдствія являются не только обстоятельства, указанныя въ первоначальномъ обвиненіи, но всѣ вообще обстоятельства дѣла во всемъ объемѣ. Вслѣдствіе этого, по дѣламъ о похищеніи, порчѣ и утратѣ казеннаго имущества военные слѣдователи обязаны со всею тщательностью обращать вниманіе на тѣ упущенія со стороны военнаго и гражданскаго начальства. которыя могли, хотя и косвенно, облегчить совершеніе вышеозначенныхъ преступныхъ дѣяній (164 инстр. в. окр. суд.); по дѣламъ о пожарахъ въ мѣстахъ, состоящихъ въ исключительномъ вѣдѣніи военнаго начальства, —обязаны выяснять, были ли соблюдены лицами, отвѣтственными за сгорѣвшее имущество, всѣ предписанныя закономъ мѣры осторожности при храненіи имущества и приняты всѣ мѣры къ его спасенію (прик. по в. в. 1888 г. № 183 и цирк. г. в. с. у. 31 янв. 1891 № 591); по дѣламъ о кражахъ войсковыхъ денежныхъ ящиковъ — повѣрять, исполнялись ли требованія 31—32 ст. полож. объ управл. хозяйств. въ отд. частяхъ войскъ (прик. по в. в. 1897 г. № 135) и § 82 устава о внутр. службѣ 1877 г. (цирк. г. в. с. у. 25 янв. 1882 г. № 541, 21 янв. 1886 г. № 334); по дѣламъ о причиненіи увѣчій или смерти при обученіи прицѣливанію и стрѣльбѣ —выяснять, не было ли допущено при обученіи какихъ-либо нарушеній установленнаго порядка (цирк. в. м. 16 янв. 1887 г. № 326). Ограниченіе въ отношеніи распространенія из-

Digitized by Google

слѣдованія на вновь обнаруженныя при производствѣ предв. слѣдствія обстоятельства установлено только для случаевъ предъявленія обвиняемому новыхъ обвиненій и привлеченія къ слѣдствію въ качествѣ обвиняемыхъ новыхъ лицъ, не указанныхъ военнымъ начальствомъ въ распоряженіи о производствѣ предв. слѣдствія: обнаруживъ при производствѣ слѣдствія признаки другого, не имѣющаго существенной связи съ производимымъ дѣломъ преступленія или участіе другого лица, не привлеченнаго къ дѣлу въ качествѣ обвиняемаго, — слѣдователь принимаетъ мѣры къ сохраненію этихъ признаковъ, а въ указанныхъ закономъ случаяхъ и къ пресѣченію подозрѣваемому способовъ уклоняться отъ слѣдствія; затѣмъ въ особомъ постановленіи военный слѣдователь обязанъ указать подробно на факты обнаруженныхъ на предварительномъ слѣдствіи упущеній, а также противозаконныхъ или преступныхъ дѣяній, не называя самыхъ дѣяній юридическимъ ихъ терминомъ, а ограничиваясь лишь указаніемъ на предусматривающія эти дѣянія статьи закона, не употребляя выраженій, предрѣшающихъ виновность указываемыхъ лицъ, не входя въ оцѣнку важности сообщаемыхъ имъ обстоятельствъ и не высказывая своихъ предположеній и заключеній о возможныхъ послѣдствіяхъ усмотрѣнныхъ имъ дѣяній; особое постановленіе военный слѣдователь представляетъ тому начальнику, отъ котораго зависитъ распоряженіе о начатіи слѣдствія, и сообщаетъ въ копіи военному прокурору; къ изслѣдованію же вновь открытаго преступленія и виновности не привлеченнаго въ качествѣ обвиняемаго лица военный слѣдователь приступаетъ, на общемъ основаніи, не иначе, какъ по порученію военнаго начальства (348 в. с. у. и ст. 165 инстр. воен. окр. суд.). По содержанію предварительное слѣдствіе также безпредѣльно: оно должно не только собрать матеріалъ, необходимый для разрѣшенія вопроса о преданіи суду, но и по возможности всесторонне выяснить дѣло. Въ отличіе отъ слѣдствія судебнаго, предварительное слѣдствіе имѣетъ только подготовительное значеніе, а потому производство его обставляется меньшимъ формализмомъ; собирая при этомъ матеріалъ, необходимый для разрѣшенія вопроса о преданіи суду военному начальству, которое само слѣдствій не производитъ, предварительное слѣдствіе должно закрѣпить всѣ собранныя имъ данныя, чѣмъ вызывается письменность производства, необходимость протоколированія всѣхъ слѣдственныхъ дѣйствій. *Начатіе предварительнаго слѣдствія* обусловливается наличностью распоряженія о томъ компетентнаго военнаго начальника. По полученіи дознанія съ требованіемъ о производствѣ предварительнаго слѣдствія, военный слѣдователь обязанъ безотлагательно разсмотрѣть дознаніе и составить постановленіе о принятіи или непринятіи дѣла къ своему производству, указывая въ постановленіи время полученія предложенія о производствѣ слѣдствія, а равно и фактическія обстоятельства, въ которыхъ выразились преступныя дѣянія обвиняемаго; копія съ этого постанов-

Digitized by Google

ленія немедленно препровождается къ военному прокурору (ст. 151 и 152 инстр. воен. окруж. суд.). Если военный слѣдователь найдетъ, что порученное ему военнымъ начальствомъ слѣдствіе не подлежитъ его производству, то возвращаетъ начальнику дѣло съ своимъ постановленіемъ, въ которомъ должны быть подробно изложены и законныя основанія непринятія; при этомъ поводомъ къ возвращенію военному начальству дознанія, по причинѣ неполноты послѣдняго, можетъ служить только неимѣніе въ немъ свѣдѣній, которыми опредѣляется подвѣдомственность даннаго дѣла военному суду или военному слѣдователю; затѣмъ военному слѣдователю воспрещается возвращать дознаніе военному начальству или вступать съ послѣднимъ въ переписку подъ тѣмъ предлогомъ, что дознаніе можетъ быть прямо направлено къ военному прокурору безъ производства предварительнаго слѣдствія или что по сложности дѣла необходимо назначеніе слѣдственной комиссіи (347 в. с. у., 153 и 154 инстр. воен.-окруж. суд.). При несогласіи съ мнѣніемъ слѣдователя, начальникъ препровождаетъ дѣло къ военному прокурору, который немедленнно представляетъ его съ своимъ заключеніемъ къ высшему въ порядкѣ подчиненности начальнику и отъ него уже зависитъ окончательное разрѣшеніе вопроса о дальнѣйшемъ направленіи дѣла (347). Кромѣ того, самъ военный прокуроръ, усмотрѣвъ неправильный отказъ военнаго слѣдователя отъ принятія къ своему производству переданнаго военнымъ начальствомъ дѣла, немедленно ставитъ о семъ въ извѣстность военнаго начальника, назначившаго слѣдствіе (12 инстр. воен. прок. надз.). При непринятіи же военнымъ слѣдователемъ къ своему производству дѣла по законнымъ причинамъ, военный прокуроръ запрашиваетъ военнаго начальника, назначившаго слѣдствіе, о воспослѣдовавшемъ съ его стороны распоряженіи по постановленію военнаго слѣдователя (11 инстр. воен. прок. надз.). Военный слѣдователь къ производству слѣдствія по каждому дѣлу долженъ приступать безъ замедленія, о причинахъ же, препятствующихъ немедленно приступить къ производству слѣдствія въ мѣстѣ постояннаго своего пребыванія или выѣхать въ участокъ, обязанъ указать въ пріемномъ постановленіи. Слѣдствія о важнѣйшихъ воинскихъ преступленіяхъ (98, 110, 117—119, XXII) производятся внѣ очереди и при невозможности немедленно выѣхать для производства слѣдствія по этимъ дѣламъ военный слѣдователь обязанъ тотчасъ же донести о томъ предсѣдателю суда. По остальнымъ дѣламъ слѣдствія производятся по возможности въ очередь по времени ихъ поступленія, при чемъ отдается преимущество дѣламъ, по которымъ обвиняемые содержатся подъ стражею или которыя могутъ быть подготовлены къ разсмотрѣнію въ ближайшую очередную сессію временнаго военнаго суда; очередь производства слѣдствій не освобождаетъ военнаго слѣдователя отъ обязанности по всякому вновь поступающему дѣлу немедленно принять всѣ необходимыя мѣры для предупрежденія сокрытія

Digitized by Google

слѣдовъ преступленія, пресѣченія обвиняемому способовъ уклониться отъ слѣдствія и огражденія имущественныхъ интересовъ казны и частныхъ лицъ (156—158 инстр. в. окр. суд.). Отдѣльныя слѣдственныя дѣйствія производятся одно за другимъ въ извѣстной постепенности. Такъ какъ въ большинствѣ случаевъ военному слѣдователю приходится производить слѣдствіе о дѣйствіяхъ опредѣленнаго лица, уже извѣстнаго начальству при распоряженіи о начатіи предварит. слѣдствія, то прежде всего обыкновенно производится допросъ обвиняемаго; первоначальный допросъ долженъ быть снятъ съ обвиняемаго немедленно и никакъ не позже сутокъ послѣ явки или привода его къ военному слѣдователю, а съ лицъ, содержащихся подъ стражею, первоначальный допросъ долженъ быть снятъ военнымъ слѣдователемъ немедленно по полученіи дѣла и прибытіи на мѣсто (445 и примѣч.); при отсрочкѣ допроса далѣе 12 час. послѣ явки или привода обвиняемаго причины отсрочки означаются въ протоколѣ (456). Повтореніе допросовъ обвиняемаго безъ особой въ томъ необходимости не допускается (466). Относительно обвиняемыхъ изъ лицъ гражданскихъ военный слѣдователь обязывается, не ограничиваясь показаніями самого обвиняемаго, собрать свѣдѣнія о званіи, заслугахъ, отличіяхъ, судимости обвиняемаго, если же возрастъ обвиняемаго можетъ имѣть вліяніе на вмѣняемость или опредѣленіе наказанія, то показаніе его о лѣтахъ повѣряется служебными документами, справками изъ метрическихъ книгъ или другихъ документовъ, а при невозможности такихъ справокъ возрастъ опредѣляется посредствомъ освидѣтельствованія чрезъ судебнаго врача (467 и 468). Послѣ допроса обвиняемаго военный слѣдователь переходитъ къ допросу свидѣтелей (478—501), къ производству осмотровъ и освидѣтельствованій (382—424), обысковъ и выемокъ (425—450)*), хотя нерѣдко приходится приступать къ осмотрамъ и обыскамъ непосредственно послѣ допроса обвиняемаго, если представляется опасеніе, что слѣды преступленія могутъ изгладиться. Послѣ допроса обвиняемаго обыкновенно воен. слѣдователь составляетъ постановленіе объ избраніи мѣры пресѣченія обвиняемому способовъ уклоненія отъ слѣдствія и суда (469—477), если только мѣра эта не была избрана ранѣе въ пріемномъ постановленіи **). По окончаніи всѣхъ слѣдственныхъ дѣйствій слѣдственное производство предъявляется обвиняемому, при чемъ ему прочитываются протоколы всѣхъ дѣйствій, производившихся въ его отсутствіе и предлагается вопросъ, не желаетъ ли онъ представить еще что-либо въ свое оправданіе; изъ новыхъ обстоятельствъ, указанныхъ обвиняемымъ, воен. слѣдователь обязывается повѣрить тѣ, которыя могутъ имѣть вліяніе на рѣшеніе дѣла. Затѣмъ воен. слѣдователь объявляетъ о заключеніи слѣдствія всѣмъ участвующимъ въ

*) О порядкѣ производства слѣдственныхъ дѣйствій см. выше стр. 61—70, 77—77.

**) О мѣрахъ пресѣченія см. выше стр. 74—76.

Digitized by Google

дѣлѣ лицамъ и отсылаетъ производство къ военному прокурору (514—516). Къ военному же прокурору отсылается слѣдственное производство и судебнымъ слѣдователемъ, если дѣло подсудно военному суду (517). — Предварительное слѣдствіе *пріостанавливается* въ тѣхъ же случаяхъ, какъ и вообще уголовное преслѣдованіе (см. выше стр.39—41),т.е.вслѣдствіе безвѣстной отлучки обвиняемаго, душевной его болѣзни и возникновенія преюдиціальныхъ вопросовъ. При безвѣстной отлучкѣ обвиняемаго военный слѣдователь входитъ въ военно-окружной судъ съ представленіемъ о принятіи мѣръ къ розыску обвиняемаго, при чемъ въ этомъ представленіи должны быть помѣщены всѣ свѣдѣнія, необходимыя для публикаціи: званіе, имя, отчество, фамилія и примѣты обвиняемаго о преступленіе, въ которомъ онъ подозрѣвается (951 в. с. у., 847 у. у. с.); хотя по закону (952) воен. слѣдователь вмѣстѣ съ представленіемъ въ военно-окружный судъ обязанъ сообщить о сыскѣ обвиняемаго только военному начальнику, по распоряженію котораго производится слѣдствіе, но обыкновенно кромѣ того военный слѣдователь входитъ о розыскѣ обвиняемаго въ сношеніе (чрезъ губернаторовъ) съ полицейскими властями того мѣста, гдѣ совершено преступленіе, постояннаго мѣстожительства обвиняемаго и мѣста его родины. Если скрывшійся въ теченіе 6 мѣс. послѣ публикаціи о сыскѣ не явится и не будетъ розысканъ, то дѣло о немъ отлагается (953) и военный слѣдователь представляетъ слѣдственное производство военному прокурору, не заключая однако слѣдствія. — Въ случаяхъ душевной болѣзни обвиняемаго воен. слѣдователь, собравъ необходимыя для сужденія объ умственныхъ способностяхъ обвиняемаго свѣдѣнія, производитъ освидѣтельствованіе его чрезъ судебнаго врача (422), при чемъ воен. слѣдователь можетъ сдѣлать распоряженіе объ отдачѣ обвиняемаго въ больницу для душевно больныхъ на испытаніе, если безъ этой мѣры врачъ не находитъ возможнымъ дать свое заключеніе, а между тѣмъ имѣются вѣскія доказательства ненормальности обвиняемаго (ц. г. в. п. 23 авг. 1889 № 4706); затѣмъ, составивъ мотивированное постановленіе, воен. слѣдователь представляетъ слѣдственное производство въ ближайшій окружной судъ и увѣдомляетъ о семъ военнаго прокурора и военнаго начальника, распорядившагося о производствѣ слѣдствія; хотя въ законѣ (422) требуется представленіе въ окружной судъ только производства по этому предмету (т. е. по вопросу объ умственныхъ способностяхъ обвиняемаго), но на практикѣ обыкновенно, если къ дѣлу привлеченъ только одинъ обвиняемый, въ окружной судъ представляется все слѣдственное производство, такъ какъ послѣ освидѣтельствованія обвиняемаго окружной судъ передаетъ производство военному прокурору (424); въ этомъ случаѣ слѣдствіе также не заключается. Во избѣжаніе напраснаго замедленія производства военносудныхъ дѣлъ военнымъ слѣдователямъ предписано представлять объ освидѣтельствованіи

Digitized by Google

обвиняемыхъ въ окружной судъ только въ исключительныхъ случаяхъ, когда по дѣлу представляются серьезныя основанія для сомнѣнія въ нормальности умственныхъ способностей (цирк. г. в. пр. 21 янв. 1888 № 311), въ противномъ же случаѣ — представлять слѣдствія по заключеніи его военному прокурору, хотя бы врачъ-экспертъ и затруднялся категорически высказаться за нормальность обвиняемаго (ц. г. в. пр. 23 авг. 1889 № 4706). Въ случаѣ возникновенія на предварит. слѣдствіи преюдиціальныхъ вопросовъ, слѣдствіе по заключеніи его представляется общимъ порядкомъ военному прокурору. Хотя 363 ст. в. с. у. даетъ военному слѣдователю право при наличности законныхъ основаній къ пріостановленію или прекращенію слѣдствія пріостановить производство и представить дѣло съ своимъ заключеніемъ военному прокурору, но глав. воен. судъ ограничиваетъ право воен. слѣдователя на такое направленіе дѣла только тѣми случаями, когда въ наличности имѣется одна изъ указанныхъ въ 225 в. с. у. законныхъ причинъ *прекращенія* уголов. преслѣдованія (смерть, давность, примиреніе и помилованіе); поэтому при наличности законныхъ основаній къ пріостановленію уголовнаго преслѣдованія, а равно въ случаяхъ необнаруженія обвиняемаго и недостаточности собранныхъ противъ обвиняемаго уликъ слѣдствіе должно быть заключено и представлено военному прокурору (р. г. в. с. 1892 № 89); въ этомъ отношеніи права военнаго слѣдователя гораздо уже правъ слѣдователя судебнаго, который при отсутствіи въ дѣяніи обвиняемаго признаковъ преступленія, при недостаточности собранныхъ противъ обвиняемаго уликъ и при необнаруженіи обвиняемаго можетъ войти въ окружной судъ съ представленіемъ о прекращеніи слѣдствія (277 у. у. с.)

По заключеніи предварительнаго слѣдствія и представленіи его военному прокурору оно можетъ быть обращено военнымъ прокуроромъ или его помощникомъ, командированнымъ съ временнымъ военнымъ судомъ, когда онъ уполномоченъ на направленіе слѣдствій (ст. 8 инстр. в. пр. надз.), для *дополненія* въ случаѣ очевидной неполноты произведеннаго слѣдствія, не представляющей возможности составить правильное заключеніе о существѣ дѣла (373, 546); при этомъ воен. прокурору воспрещается останавливать теченіе дѣла для пополненія слѣдствія свѣдѣніями несущественными и не относящимися къ тѣмъ дѣяніямъ обвиняемаго, за которыя онъ привлеченъ къ отвѣтственности (549 и рѣш. г. в. с. 1894 № 103), а воен. слѣдователь обязывается исполнять законныя требованія военно-прокурорскаго надзора (368 и 373). Не обязательны для воен. слѣдователя только требованія военной прокуратуры, касающіяся собранія доказательствъ виновности лицъ, непривлеченныхъ къ дѣлу въ качествѣ обвиняемыхъ, или составленія воен. слѣдователемъ особыхъ постановленій объ обстоятельствахъ, возбуждающихъ отвѣтственность непривлеченныхъ къ слѣдствію лицъ (р. г. в. с. 1891 № 108 и 1894 № 103).

Digitized by Google

Всѣ распоряженія воен. слѣдователя, принятыя имъ какъ собственною властью, такъ и по требованію военно-прокурорскаго надзора, могутъ быть *обжалованы* военно-окружному суду участвующими въ дѣлѣ и призываемыми къ слѣдствію лицами (521—523). Жалобы могутъ быть приносимы письменно или словесно, какъ до поступленія дѣла въ судъ, такъ и послѣ поступленія, но принесеніе жалобы ни въ какомъ случаѣ не останавливаетъ производства слѣдствія; подается жалоба тому военному слѣдователю, на дѣйствія коего она приносится, и вмѣстѣ съ объясненіемъ военнаго слѣдователя представляется имъ въ военно-окружной судъ. До окончанія слѣдствія представляются жалобы: на лишеніе свободы—въ теченіе сутокъ, на медленность въ производствѣ слѣдствія и относительно обезпеченія иска о вознагражденіи за вредъ и убытки — въ теченіе 3-хъ дней со времени подачи жалобы, а въ военное время — въ теченіе сутокъ (529 и 1348). Жалобы по всѣмъ остальнымъ предметамъ представляются въ военно-окружной судъ вмѣстѣ съ предв. слѣдствіемъ, для чего слѣдователь пріобщаетъ поданную жалобу вмѣстѣ съ надлежащимъ по ней объясненіемъ къ предварит. слѣдствію (524—530, 532). Если обвиняемый не будетъ преданъ военно-окружному суду, то жалобы на слѣдственныя дѣйствія вносятся вмѣстѣ съ предв. слѣдствіемъ въ военно-окружной судъ послѣ прекращенія дѣла или по окончаніи онаго въ полковомъ судѣ (531). Жалобы на слѣдственныя дѣйствія, поступающія отдѣльно отъ дѣла (529 и 531), разсматриваются въ распорядительномъ засѣданіи военно-окружного суда, который обязанъ жалобы, представляемыя до окончанія предв. слѣдствія, разсмотрѣть не далѣе, какъ въ первый присутственный день. Жалоба и относящіяся къ ней свѣдѣнія докладываются однимъ изъ постоянныхъ членовъ суда, къ словеснымъ объясненіямъ допускается принесшій жалобу, если онъ находится на лицо, предъ разрѣшеніемъ жалобы выслушивается заключеніе военнаго прокурора, опредѣленіе суда объявляется принесшему жалобу и исполняется безотлагательно, при чемъ судъ, въ случаѣ необходимости передать начатое слѣдствіе другому воен. слѣдователю, долженъ указать въ своемъ опредѣленіи, какія слѣдственныя дѣйствія подлежатъ возобновленію, какъ недѣйствительныя (533—542). Жалобы, представленныя въ военно-окружной или временный военный судъ вмѣстѣ съ внесеннымъ въ судъ предварительнымъ слѣдствіемъ разрѣшаются судомъ вмѣстѣ съ приготовительными къ суду распоряженіями по дѣлу (543). Въ томъ же порядкѣ разсматриваются предложенія военнаго прокурора и представленія военныхъ начальниковъ и военныхъ слѣдователей по вопросамъ, касающимся до производства предварительныхъ слѣдствій (544). На опредѣленія военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судовъ по жалобамъ на слѣдственныя дѣйствія могутъ быть приносимы частныя жалобы и протесты.

Акты предварительнаго слѣдствія имѣютъ цѣлью сохранить

Digitized by Google

добытыя доказательства для судебнаго слѣдствія и дать суду матеріалъ на случай обжалованія распоряженій слѣдователя. Главные виды актовъ предв. слѣдствія: постановленія, протоколы и повѣстки. Постановленія представляютъ собою рѣшенія слѣдователя по отдѣльнымъ вопросамъ, возникающимъ при производствѣ дѣла, и должны заключать обозначеніе времени составленія, а равно законныхъ поводовъ и основаній предпринимаемыхъ дѣйствій, въ видѣ изложенія мотивовъ и указанія подлежащихъ статей закона (511). Постановленія составляются: а) въ указанныхъ закономъ случаяхъ: о принятіи или непринятіи дѣла къ производству, о начатіи слѣдствія, о мѣрахъ пресѣченія, о заключеніи слѣдствія, о привлеченіи въ качествѣ обвиняемаго, объ обстоятельствахъ, указывающихъ на отвѣтственность лицъ, не привлеченныхъ къ слѣдствію, б) кромѣ того, въ тѣхъ случаяхъ, когда это необходимо для объясненія хода слѣдствія или распоряженія слѣдователя, напр. о производствѣ осмотровъ, освидѣтельствованій и обысковъ, о выемкѣ почтовой корресподенціи, объ освидѣтельствованіи умственныхъ способностей обвиняемаго, о выѣздѣ для личнаго допроса свидѣтелей и т. д. (510). Протоколы—акты о производствѣ слѣдственныхъ дѣйствій, въ которые заносится все усмотрѣнное и добытое такими дѣйствіями; показанія обвиняемаго или свидѣтелей записываются возможно точно, при чемъ показанія, вписанныя въ протоколъ въ присутствіи военнаго слѣдователя допрошенными лицами, собственноручно прочитываются воен. слѣдователемъ, который исправляетъ всѣ неразборчиво написанныя слова, а остальныя показанія записываются слѣдователемъ одновременно съ допросомъ; въ протоколахъ указывается имя, отчество, фамилія, званіе, лѣта, вѣроисповѣданіе, занятіе, судимость, грамотность, отношеніе къ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, постоянное и временное мѣстожительство и мѣсто служенія допрошеннаго лица, а при допросѣ лицъ, не понимающихъ русскаго языка,—на какомъ языкѣ говоритъ допрашиваемый (505—509 в. с. у., 160, 162—163 инстр. в. окр. суд.). Повѣстки—акты, которыми слѣдователь сносится съ вызываемыми къ слѣдствію лицами; онѣ должны указывать лицо, требуемое къ слѣдствію, время и мѣсто явки, цѣль вызова и законныя причины неявки, подписываются военнымъ слѣдователемъ (379 у. у. с.). Военные слѣдователи имѣютъ право непосредственно сноситься съ административными и судебными властями, при чемъ въ суды они входятъ съ представленіями, а къ начальствующимъ лицамъ, пользующимся правами командира полка,—съ рапортами (142—143); съ властями Финляндіи и иностранныхъ государствъ, а равно и съ правительствующимъ сенатомъ военные слѣдователи сносятся чрезъ военнаго министра, для чего входятъ съ рапортами къ начальнику главн. воен. суд. управленія (187—139), при сношеніи съ главн. начал. воен. округовъ слѣдователи должны обращаться въ штабъ округа (цирк. г. в. с. у. 28 февр. 1891 № 1156).—Счетъ судебныхъ издержекъ

Digitized by Google

составляется военнымъ слѣдователемъ по каждому дѣлу особо и прилагается къ слѣдственному производству или представляется дополнительно; если поѣздка была совершена по нѣсколькимъ дѣламъ, то въ концѣ общаго счета долженъ быть приведенъ расчетъ судебныхъ издержекъ, падающихъ на каждое дѣло сообразно разстоянію до мѣста производства и времени занятій по каждому дѣлу (167 инстр. в. окр. с.), въ случаѣ предъявленія требованія о вознагражденіи кѣмъ-либо изъ лицъ, приглашенныхъ къ слѣдствію, военный слѣдователь вноситъ такія требованія въ протоколъ, прилагая къ дѣлу свѣдѣнія и документы, необходимые для правильнаго расчета вознагражденія (161 инстр. в. окр. с.).

2. ПРЕДАНІЕ СУДУ.

Преданіе суду—производство, направленное къ разрѣшенію вопроса о томъ, имѣются ли противъ обвиняемаго достаточныя доказательства для того, чтобы приступить къ судебному разсмотрѣнію дѣла. Преданіемъ суду ограждаются, съ одной стороны, интересы общества, требующіе, чтобы суду предавались всѣ заслуживающіе того, независимо отъ произвола частныхъ лицъ, а съ другой—интересы обвиняемаго, для котораго состояніе подъ судомъ представляется весьма тягостнымъ. Въ военномъ процессѣ Италіи (въ мирное время) преданіе обвиняемаго суду зависитъ отъ рѣшенія постоянно существующей при каждомъ территоріальномъ военномъ судѣ обвинительной комиссіи, которая, разсмотрѣвъ оконченное слѣдствіе, представляемое слѣдователемъ съ своимъ докладомъ, и выслушавъ заключеніе военнаго адвоката постановляетъ о прекращеніи преслѣдованія, объ обращеніи дѣла къ дослѣдованію или о преданіи обвиняемаго суду, при чемъ въ послѣднемъ случаѣ постановленіе комиссіи должно замѣнять собою обвинительный актъ; постановленіе комиссіи о прекращеніи дѣла можетъ быть въ случаѣ нарушенія или неправильнаго толкованія закона обжаловано военнымъ адвокатомъ въ теченіе сутокъ въ кассаціонномъ порядкѣ въ верховный судъ; обвиняемому права на обжалованіе постановленій комиссіи не предоставлено. Въ Бельгіи, а также въ Италіи въ военное время, преданіе суду зависитъ отъ исполняющаго прокурорскія обязанности аудитора или военнаго адвоката, которому представляются оконченныя производствомъ предв. слѣдствія, при чемъ дѣло можетъ быть прекращено собственною властью аудитора или военнаго адвоката. Въ Швейцаріи оконченное производствомъ слѣдствіе представляется аудитору, исполняющему прокурорскія обязанности; если аудиторъ находитъ достаточныя основанія къ преданію обвиняемаго суду, то онъ немедленно составляетъ обвинительный актъ и представляетъ его вмѣстѣ съ дѣломъ къ главному судьѣ; въ противномъ случаѣ аудиторъ представляетъ дѣло вмѣстѣ съ своимъ мнѣніемъ къ главному аудитору, отъ котораго и зависитъ прекратить преслѣдованіе обви-

Digitized by Google

няемаго или предать его суду. Во Франціи и Германіи преданіе суду вполнѣ зависитъ отъ военнаго начальства, имѣющаго право созвать судъ для разсмотрѣнія дѣла о данномъ обвиняемомъ. Во Франціи произведенное докладчикомъ слѣдствіе, вмѣстѣ съ его мнѣніемъ о дальнѣйшемъ направленіи дѣла, представляется имъ правительственному комиссару, который обязанъ немедленно представить дѣло съ своимъ заключеніемъ начальнику военнаго округа или военному министру (смотря по званію обвиняемаго); заключеніе правительств. комиссара о дальнѣйшемъ направленіи дѣла можетъ быть и несогласно съ мнѣніемъ докладчика, но ни то, ни другое не имѣютъ обязательнаго значенія для начальника воен. округа: онъ можетъ по своему усмотрѣнію или прекратить дѣло, или предать обвиняемаго суду, при чемъ въ послѣднемъ случаѣ возвращаетъ дѣло правит. комиссару. Въ Германіи предв. слѣдствіе по его окончаніи представляется слѣдователемъ подлежащему владѣтелю суда, отъ котораго зависитъ освободить обвиняемаго отъ преслѣдованія или предать его суду; потерпѣвшій имѣетъ право подать въ имперскій военный судъ въ установленный закономъ срокъ жалобу на рѣшеніе владѣтеля суда о прекращеніи уголовнаго преслѣдованія, при чемъ рѣшеніе имперскаго военнаго суда является обязательнымъ для владѣтеля суда.

Въ Россіи преданіе суду зависитъ отъ военнаго начальства, при чемъ по дѣламъ высшей подсудности принимаетъ участіе воен. прокуроръ. *Власть преданія суду* предоставлена: а) относительно нижнихъ чиновъ—полковымъ командирамъ и начальникамъ, пользующимся равною съ ними властью, въ пограничной стражѣ—бригаднымъ командирамъ, въ конвойныхъ командахъ—офицерамъ-начальникамъ командъ, а гдѣ ихъ нѣтъ — уѣзднымъ воинск. начальникамъ, въ государственномъ ополченіи (въ мирное время)—уѣздн. воинск. начальникамъ; б) относительно оберъ-офицеровъ и чиновниковъ соотвѣтствующихъ классовъ — начальникамъ дивизій и лицамъ, пользующимся равною съ нимъ властью, въ пограничной стражѣ—начальникамъ таможенныхъ округовъ; въ конвойныхъ командахъ субалтернъ-офицеры за нарушенія конвойной службы предаются суду главн. инспекторомъ пересылки арестантовъ, а за всѣ прочія преступленія—начальниками мѣстныхъ бригадъ, начальники же конвойныхъ командъ какъ штабъ такъ и оберъ-офицеры за всѣ преступленія предаются суду главн. начальниками военныхъ округовъ (ц. г. в. у. 16 янв. 1888 № 224); в) относительно штабъ-офицеровъ, не пользующихся правами полковыхъ командировъ, и чиновниковъ соотвѣтствующихъ классовъ — командирамъ корпусовъ, г) относительно полковыхъ командировъ и лицъ, равныхъ имъ по власти, не состоящихъ въ генеральскихъ чинахъ, — главнымъ начальникамъ военныхъ округовъ и лицамъ, равную съ ними власть имѣющимъ, въ военное время—командующему арміей, въ пограничной стражѣ—министру финансовъ, д) генералы и чиновники первыхъ четырехъ классовъ,

Digitized by Google

а также лица, занимающія генеральскую должность, за преступленія по службѣ предаются суду Высочайшею властью, а за преступленія общія генералы предаются суду по постановленіямъ главн. воен. суда, при чемъ высшіе чины военно-судебнаго и военно-морского судебнаго вѣдомствъ за общія преступленія предаются суду по постановленіямъ глазнаго военно-морского и военнаго судовъ. Въ военное время перечисленныя лица предаются суду за всѣ преступленія главнокомандующимъ. Военный министръ, главнокомандующіе, командующіе войсками воен. округовъ и лица, пользующіяся равною съ ними властью, предаются за преступленія противъ службы особому верховному уголовному суду по Высочайше утвержденнымъ мнѣніямъ государств. совѣта. Высшіе начальники могутъ пользоваться всегда властью преданія суду, предоставленной подчиненнымъ имъ начальникамъ (562—567 и 1353). Въ военное время относительно лицъ, принадлежащихъ къ войску, власть преданія суду, въ зависимости отъ чиновъ обвиняемыхъ, предоставлена разнымъ начальникамъ отъ командира полка до главнокомандующаго арміями (1354). Въ случаѣ подсудности военному суду лицъ гражданскихъ при соучастіи съ военнослужащими они предаются суду тѣми начальниками, отъ которыхъ зависитъ преданіе суду соучастниковъ — военнослужащихъ, а въ военное время гражданскія лица, если ими совершены преступленія безъ участія военнослужащихъ, предаются суду пользующимися правами полкового командира начальниками, въ вѣдѣніи которыхъ находится мѣсто совершенія преступленія (1265 и 1355). Отсутствующіе отъ своихъ командъ военнослужащіе предаются суду тѣми начальниками, которыми было возбуждено уголовное преслѣдованіе, а если они не пользуются правомъ преданія обвиняемаго суду,—высшимъ начальникомъ, пользующимся этимъ правомъ; при соучастіи въ преступленіи военнослужащихъ, подчиненныхъ разнымъ начальникамъ, они предаются суду общимъ непосредственно высшимъ ихъ начальникомъ (568—569). При подсудности дѣла полковому суду обвиняемый предается суду приказомъ того начальника, которому онъ подчиненъ (567 и 572). Приказъ по части войскъ или управленію замѣняетъ въ этомъ случаѣ обвинительный актъ, а потому возникшія обвиненія должны быть изложены съ точностью, каждое отдѣльно и притомъ по фактическимъ признакамъ; вмѣстѣ съ тѣмъ въ приказѣ указываются статьи уголовнаго карательнаго закона и мѣра пресѣченія подсудимому способовъ уклоненія отъ суда. Въ полковой судъ препровождается копія приказа, выписки изъ алфавита и журнала взысканій, и копія съ арматурнаго списка, при чемъ если обвиняемый предается полковому суду при другой части войскъ, то копія приказа препровождается въ судъ чрезъ начальника части (573—574).—При подсудности дѣла военно-окружному суду предварительное слѣдствіе поступаетъ на разсмотрѣніе военнаго или главнаго военнаго прокурора; на разсмотрѣніе главнаго военнаго прокурора

Digitized by Google

представляются (непосредственно военными или судебными слѣдователями) предварительныя слѣдствія: 1) поступающія по принадлежности на разрѣшеніе военнаго министра, 2) о лицахъ, предаваемыхъ суду Высочайшею властью, и 3) о лицахъ, предаваемыхъ суду по постановленіямъ главнаго военнаго суда (560); предв. слѣдствія по государственнымъ преступленіямъ представляются военному министру чрезъ командующихъ войсками (1193); въ военное время предварительныя слѣдствія, поступающія на разрѣшеніе главнокомандующаго или командующихъ арміями (въ томъ числѣ и по государственнымъ преступленіямъ), представляются непосредственно состоящимъ при нихъ завѣдующимъ военно-судною частью (1351—1352); всѣ остальныя предварительныя слѣдствія поступаютъ на разсмотрѣніе военнаго прокурора того военно-окружного суда, въ районѣ котораго они производились. По полученіи слѣдствія военный прокуроръ въ 7-ми дневный, въ военное же время, а также въ мирное время по дѣламъ о важнѣйшихъ воинскихъ преступленіяхъ (98, 110, 117—119 XXII) и въ случаяхъ преданія обвиняемыхъ суду съ примѣненіемъ наказаній военнаго времени— въ 3-хъ дневный срокъ, обязанъ разсмотрѣть: а) подлежитъ ли дѣло вѣдѣнію военно-судебной власти, б) произведено ли слѣдствіе съ надлежащею полнотою и в) слѣдуетъ ли обвиняемаго предать суду и какому именно (военно-окружному, полковому или суду гражд. вѣдомства), илиже дѣло о немъ можетъ быть окончено въ дисциплинарномъ порядкѣ, или должно быть прекращено или пріостановлено. Затѣмъ, въ случаѣ признанія предв. слѣдствія произведеннымъ съ достаточною полнотою, военный прокуроръ долженъ препроводить дѣло къ военному начальнику, отъ власти котораго зависитъ преданіе обвиняемаго суду, или (если нѣтъ въ виду обвиняемаго) начальству, по требованію коего производилось слѣдствіе со своимъ заключеніемъ, въ которомъ должно быть изложено мнѣніе воен. прокурора: 1) о преданіи обвиняемаго военно-окружному или полковому суду, 2) о возможности ограничиться наложеніемъ на обвиняемаго дисциплинарнаго взысканія, 3) о прекращеніи или пріостановленіи слѣдствія или 4) о неподсудности дѣла военному суду (545, 553, 561, 1349). Въ случаѣ очевидной неполноты произведеннаго слѣдствія, не представляющей возможности составить правильное заключеніе о существѣ дѣла, военный прокуроръ имѣетъ право или потребовать дополнительныя свѣдѣнія или обратить дѣло къ дослѣдованію, но поводомъ обращенія дѣла къ дослѣдованію не можетъ быть ни обнаруженныя при изслѣдованіи какого-либо преступленія противозаконныя дѣйствія лицъ, не принимавшихъ участія въ его совершеніи, ни отсутствіе въ слѣдствіи свѣдѣній, для дѣла несущественныхъ; въ случаѣ соучастія слѣдствію можетъ быть дано дальнѣйшее направленіе относительно тѣхъ изъ обвиняемыхъ, относительно которыхъ всѣ обстоятельства дѣла приведены въ ясность, хотя бы соучастники ихъ не были еще обнаружены или розысканы, а въ случаяхъ совокупности преступленій

Digitized by Google

оконченному по важнѣйшему преступленію обвиняемаго слѣдствію можетъ быть данъ дальнѣйшій ходъ, если по менѣе важному преступленію нѣтъ въ виду ни соучастниковъ обвиняемаго, ни гражданскаго иска о вознагражденіи и если для обнаруженія обстоятельствъ его совершенія необходимо продолжительное время; во всякомъ случаѣ военный прокуроръ собственною властью не имѣетъ права ни измѣнить подсудности дѣла, хотя бы получившаго незаконное направленіе, ни прекратить или пріостановить слѣдствіе, ни раздѣлять имѣющіе между собою связь предметы изслѣдованія, и можетъ объ этомъ только изложить въ своемъ заключеніи военному начальнику (546, 548—552). По дѣламъ о священно-служителяхъ и монашествующихъ, подлежащихъ военно-окружному суду, военный прокуроръ отсылаетъ всѣ слѣдственные акты къ духовному начальству обвиняемыхъ, которое въ 2-хъ недѣльный срокъ должно сообщить свое мнѣніе по обстоятельствамъ, относящимся до обвиняемыхъ духовныхъ лицъ; мнѣніе это военный прокуроръ вмѣстѣ со своимъ заключеніемъ по дѣлу препровождаетъ къ подлежащему военному начальству, отъ котораго и зависитъ дальнѣйшее направленіе дѣла (1175—1177). Точно также предварительное слѣдствіе о нарушеніи устава врачебнаго лицами медицинскаго и фармацевтическаго званія отсылается военнымъ прокуроромъ на заключеніе окружного военно-медицинскаго инспектора (1257). По дѣламъ о преступленіяхъ и проступкахъ противъ уставовъ казенныхъ управленій оконченныя предварительныя слѣдствія препровождаются военными и судебными слѣдователями въ подлежащее мѣстное казенное управленіе (казенную палату, управленіе государств. имуществъ, управляющему акцизными сборами или пробирнымъ округомъ, начальнику таможеннаго округа и т. д.); казенное управленіе въ 2-хъ недѣльн. срокъ со дня полученія дѣла должно препровождать его со своимъ заключеніемъ къ военному прокурору, который представляетъ это заключеніе, а также свое собственное мнѣніе подлежащему военному начальнику (1226—1228 в. с. у. и прим. 1179 у. у. с.).—Въ заключеніи о преданіи обвиняемаго военно-окружному или полковому суду военный прокуроръ долженъ указать сущность доказательствъ и уликъ, собранныхъ противъ обвиняемаго, и то преступленіе, которому соотвѣтствуютъ признаки разсматриваемаго дѣянія; въ фактической части заключенія должно быть указано: преступное событіе, послужившее поводомъ къ возбужденію дѣла, время и мѣсто его совершенія, поводъ, вслѣдствіе котораго уголовное преслѣдованіе возбуждено противъ лица, привлеченнаго къ дѣлу, сущность данныхъ имъ объясненій и обстоятельствъ, установленныхъ слѣдствіемъ путемъ допроса свидѣтелей и экспертовъ и производства осмотровъ и освидѣтельствованій, сущность возраженій и объясненій обвиняемаго по поводу добытыхъ слѣдствіемъ данныхъ; если слѣдствіемъ добыты доказательства за и противъ обвиняемаго, то по приведеніи тѣхъ и другихъ въ заключеніи должны быть изложены соображенія, которыми

Digitized by Google

руководствовался военно-прокурорскій надзоръ въ составленіи окончательнаго вывода по дѣлу. Заключенія составляются въ видѣ отдѣльныхъ актовъ за подписью составлявшаго ихъ помощника воен. прокурора или въ видѣ отношенія или рапорта отъ имени военнаго прокурора. Заключеніе о преданіи военно-окружному суду составляется такъ, чтобы путемъ исключенія соображеній и измѣненія нѣкоторыхъ формулъ (напр. вмѣсто „возникаетъ обвиненіе“—„обвиняется“, вмѣсто „подлежитъ преданію такому-то суду“—„преданъ суду такимъ-то начальникомъ“) изъ него можно было составить обвинительный актъ; вмѣстѣ съ заключеніемъ составляется списокъ лицъ, подлежащихъ вызову въ судебное засѣданіе, съ обозначеніемъ званія, имени, отчества, фамиліи и мѣста жительства или служенія каждаго изъ свидѣтелей; относительно офицеровъ, потерпѣвшихъ оскорбленіе отъ подчиненнаго или младшаго, а также относительно свидѣтелей, проживающихъ далѣе 300 в. по желѣзнымъ дорогамъ и 100 в. по всѣмъ прочимъ (въ Сибирскомъ и Приамурскомъ военныхъ округахъ—далѣе 200 верстъ—прик. по в. в. 1898 № 7) отъ того суда, въ которомъ будетъ разсматриваться дѣло, въ спискѣ должно быть указано, считаетъ ли военно-прокурорскій надзоръ необходимымъ личный вызовъ ихъ въ судебное засѣданіе (554 в. с. у., 95—98 инстр. в. пр. надз.). Для ускоренія въ движеніи дѣла, которое можетъ быть разсмотрѣно во временномъ военномъ судѣ, военный прокуроръ вмѣстѣ съ дачей по дѣлу заключенія можетъ просить военнаго начальника о доставленіи дѣла и приказа о преданіи суду непосредственно командированному съ временнымъ военнымъ судомъ помощнику военнаго прокурора и о немедленномъ доставленіи подсудимаго къ мѣсту открытія временнаго военнаго суда (101 инстр. в. пр. надз.); въ Приамурскомъ и бывшемъ Иркутскомъ военныхъ округахъ при поступленіи изъ отдаленныхъ мѣстностей слѣдственныхъ дѣлъ о нижнихъ чинахъ, по коимъ не предвидится разногласія съ военнымъ начальникомъ по вопросу о преданіи обвиняемыхъ суду, военнымъ прокурорамъ предоставлено входить съ подлежащимъ военнымъ начальникомъ въ сношеніе по телеграфу о преданіи обвиняемыхъ суду, не высылая къ нимъ дѣла и заключенія (§ 17 полож., прик. по в. в. 1889 г. № 106). Завѣдующіе военно-судною частью въ военное время даютъ свои заключенія о дальнѣйшемъ направленіи дѣлъ тѣмъ же порядкомъ, какъ и военные прокуроры (1351), главный же военный прокуроръ по дѣламъ, разрѣшаемымъ властью военнаго министра или Высочайшею властью, представляетъ доклады военному министру съ заключеніемъ своимъ о дальнѣйшемъ законномъ направленіи слѣдственнаго производства, а дѣла, подлежащія разсмотрѣнію главнаго военнаго суда, вноситъ съ своимъ заключеніемъ въ главн. воен. судъ (560).—Военный начальникъ, получивъ отъ военнаго прокурора слѣдственное производство съ его заключеніемъ, обязанъ разсмотрѣть дѣло и дать ему дальнѣйшее направленіе въ 7-ми дневный, въ военное же время, а также въ мирное

Digitized by Google

время по дѣламъ о важнѣйшихъ воинскихъ преступленіяхъ и въ случаяхъ преданія суду съ примѣненіемъ наказаній для военнаго времени—въ суточный срокъ, при чемъ въ военное время при согласіи на преданіе суду военный начальникъ долженъ немедленно сдѣлать распоряженіе о доставленіи обвиняемаго въ предположенное для его сужденія мѣсто (555, 561 и 1349). При согласіи съ заключеніемъ военнаго прокурора военный начальникъ дѣлаетъ одно изъ слѣдующихъ распоряженій: а) о преданіи обвиняемаго военно-окружному суду, б) о преданіи его полковому суду, в) о наложеніи на него дисциплинарнаго взысканія, г) объ освобожденіи его отъ преслѣдованія, д) о прекращеніи или пріостановленіи производства и е) о передачѣ дѣла подлежащему прокурору гражданскаго вѣдомства; о сдѣланномъ распоряженіи военный начальникъ извѣщаетъ военнаго прокурора, возвращая ему въ случаѣ преданія обвиняемаго военно-окружному суду предварительное слѣдствіе съ приложеніемъ копіи приказа о преданіи суду, и доноситъ тому начальнику, которому было донесено о происшествіи; признавъ предварительное слѣдствіе произведеннымъ недостаточно полно, военный начальникъ имѣетъ право обратить дѣло чрезъ военнаго прокурора къ дослѣдованію (555—557, 559, цирк. г. в. с. у. 26 март. 1891 № 1344). Въ случаѣ прекращенія дѣла предварительное слѣдствіе препровождается военнымъ начальникомъ въ военно-окружной судъ для разсмотрѣнія счета судебныхъ издержекъ и опредѣленія вознагражденія лицамъ, вызывавшимся къ слѣдствію (1146). По дѣламъ о преступленіяхъ и проступкахъ противъ уставовъ казеннаго управленія и противъ казенной собственности о прекращеніи дѣла по соглашенію военнаго начальника съ военнымъ прокуроромъ сообщается тому казенному управленію или должностному лицу, которымъ было дано заключеніе по дѣлу или въ вѣдѣніи котораго находится казенное имущество. Въ 2-хъ недѣльный срокъ со дня увѣдомленія о прекращеніи дѣла (съ присоединеніемъ поверстнаго срока) они имѣютъ право принести жалобу на прекращеніе дѣла военному министру, увѣдомляя о томъ военнаго начальника, прекратившаго дѣло. До разрѣшенія этой жалобы, принятыя противъ обвиняемыхъ мѣры пресѣченія отмѣняются, но задержанные предметы, которые могутъ подлежать конфискаціи, остаются подъ секвестромъ (1229, 1232 и 1249—1258). Если происшествіемъ, о которомъ производилось слѣдствіе, были причинены убытки казны по вѣдомству военнаго министерства, то дѣло можетъ быть прекращено не иначе, какъ съ разрѣшенія военно-окружного (если убытки менѣе 5 тыс.) или военнаго совѣта, куда и представляется слѣдственное производство вмѣстѣ съ заключеніемъ воен.-прокурорскаго надзора (1251—1252). При несогласіи военнаго начальника съ заключеніемъ военнаго прокурора, если военный начальникъ требуетъ преданія обвиняемаго изъ военнослужащихъ военно-окружному суду, то военный прокуроръ обязанъ внести дѣло съ обвинительнымъ актомъ на разсмотрѣніе

Digitized by Google

военно-окружного суда, при чемъ начальникъ, возвращая дѣло военному прокурору, долженъ изложить основанія, по которымъ признаетъ необходимымъ предать обвиняемаго военно-окружному суду, и указать лицъ, подлежащихъ вызову въ качествѣ свидѣтелей (558 п. 1 и 559). Если же военный прокуроръ находитъ, что обвиняемый долженъ быть преданъ военно-окружному суду, а военный начальникъ признаетъ, что его сему суду предавать не слѣдуетъ, или если военный прокуроръ находитъ, что обвиняемый изъ лицъ гражданскихъ не подсуденъ военно-окружному суду, а военный начальникъ будетъ требовать преданія обвиняемаго сему суду, то слѣдственное производство представляется съ мнѣніемъ несогласившагося начальника высшимъ начальникамъ (начальн. дивизіи, командиру корпуса, главн. начальн. воен. округа) до тѣхъ поръ, пока кто-либо изъ высшихъ начальниковъ не согласится съ заключеніемъ военнаго прокурора; при несогласіи же съ заключеніемъ военнаго прокурора и начальника главн. воен. округа, дѣло отсылается къ главн. воен. прокурору, который вноситъ его для разрѣшенія пререканія въ главн. военный судъ, въ Приамурскомъ и бывшемъ Иркутскомъ воен. округахъ пререканія военнаго начальства съ военно-прокурорскимъ надзоромъ разрѣшаются окончательно командующими войсками округовъ; въ военное время—командующими арміями (558 п. 2, 1266, 1351, § 18 полож. прик. по в. в. 1889 г. № 106). Въ тѣхъ случаяхъ, когда дознаніемъ о воинскомъ преступленіи, совершенномъ одними военнослужащими, дѣло разъяснено съ достаточною полнотою и преступленіе является настолько очевиднымъ, что нѣтъ надобности въ производствѣ предварительнаго слѣдствія, военный начальникъ можетъ предать обвиняемаго военно-окружному суду (4 п. 334), для чего отсылаетъ къ военному прокурору произведенное дознаніе и всю переписку по дѣлу вмѣстѣ съ копіей приказа о преданіи суду и выписками изъ алфавита и журнала взысканій. Военный прокуроръ и въ этомъ случаѣ имѣетъ право требовать дополненія дѣла необходимыми предварительными свѣдѣніями (547); если же военный начальникъ предастъ обвиняемаго военно-окружному суду по дѣлу, этому суду не подсудному, или по такому, по которому должно быть произведено предварительное слѣдствіе (о преступленіи общемъ или хотя и воинскомъ, но совершенномъ при участіи лицъ гражданскихъ), то военный прокуроръ, изложивъ основанія, по которымъ онъ находитъ распоряженіе о преданіи суду неправильнымъ, сообщаетъ начальнику о необходимости отмѣны этого распоряженія, а въ случаѣ отказа въ томъ, входитъ съ представленіемъ къ непосредственно высшему начальнику объ отмѣнѣ приказа о преданіи суду и о направленіи дѣла въ законномъ порядкѣ (16 инстр. в. прок. надз.).

По полученіи отъ военнаго начальника дѣла вмѣстѣ съ копіей приказа о преданіи военно-окружному суду въ военно-прокурорскомъ надзорѣ составляется *обвинительный актъ* на основаніи свѣдѣній, заключаю-

Digitized by Google

щихся въ слѣдственномъ производствѣ и распоряженіи начальства о преданіи обвиняемаго суду, а равно и тѣхъ дополнительныхъ свѣдѣній, которыя собраны самимъ военнымъ прокуроромъ. Въ обвинительномъ актѣ должны быть означены: а) событіе, заключающее въ себѣ признаки преступленія, б) время и мѣсто его совершенія, в) званіе, имя, отчество, фамилія и мѣсто служенія обвиняемаго, г) сущность доказательствъ и уликъ, собранныхъ по дѣлу противъ обвиняемаго, и д) опредѣленіе, какому именно преступленію соотвѣтствуютъ по закону признаки разсматриваемаго дѣянія. По дѣламъ о преступленіяхъ, преслѣдуемыхъ въ порядкѣ частнаго обвиненія, въ обвинительный актъ вносятся только тѣ улики и доказательства, которыя указаны частнымъ обвинителемъ при возбужденіи обвиненія, во время предварительнаго слѣдствія или въ жалобѣ, поданной послѣ преданія обвиняемаго суду (712—714 и 716). Обвинительный актъ подписывается составлявшимъ его военнымъ прокуроромъ или помощникомъ, при чемъ помощники несутъ отвѣтственность за надлежащую полноту и вѣрность изложенія фактической стороны дѣла; если же составленіе обвинительнаго акта было поручено кому-либо изъ кандидатовъ и причисленныхъ офицеровъ или если разсматривавшій дѣло помощникъ военнаго прокурора находилъ, что нѣтъ достаточныхъ основаній для преданія обвиняемаго суду, и составилъ обвинительный актъ по указаніямъ военнаго прокурора, то послѣдній и подписываетъ его (20, 22, 99 и примѣч. инстр. в. прок. надз.). Въ случаѣ преданія обвиняемаго военно-окружному суду вопреки заключенію, данному разсматривавшимъ дѣло помощникомъ военнаго прокурора, обвинительный актъ подписывается другимъ помощникомъ по назначенію военнаго прокурора (717). Къ обвинительному акту прилагается списокъ лицъ, которыя по мнѣнію военно-прокурорскаго надзора должны быть вызваны къ судебному слѣдствію (см. выше, стр. 125) и копія приказа о преданіи суду; вмѣстѣ съ подлиннымъ предварительнымъ производствомъ по дѣлу эти документы вносятся въ военно-окружный судъ при особомъ предложеніи за подписью военнаго прокурора, при чемъ въ случаѣ надобности военный прокуроръ излагаетъ свое мнѣніе объ измѣненіи принятой противъ обвиняемаго мѣры пресѣченія способовъ уклоняться отъ суда. Въ случаяхъ преданія суду Высочайшею властью, военнымъ министромъ или по постановленію главнаго военнаго суда обвинительный актъ составляется на основаніи предписанія главнаго военнаго прокурора (718—719, 721 и 715). Для внесенія обвинительнаго акта въ судъ установленъ срокъ въ мирное время 7-ми дневный, а въ военное время и для дѣлъ о важнѣйшихъ воинскихъ преступленіяхъ и въ случаяхъ примѣненія наказаній военнаго времени — 2 дневный со дня полученія дѣла отъ военнаго начальника (720, 1022, 1376). По полученіи дѣла отъ военнаго начальника съ приказомъ о преданіи суду военный прокуроръ въ случаѣ надобности вхо-

Digitized by Google

дить въ сношеніе съ начальствомъ о доставленіи содержащагося подъ стражею подсудимаго въ то мѣсто, гдѣ долженъ производиться судъ (722).

3. ПРИГОТОВИТЕЛЬНЫЯ КЪ СУДУ РАСПОРЯЖЕНІЯ.

Судъ, обязанный рѣшить дѣло и постановить по нему приговоръ, по поступленіи къ нему дѣла долженъ рѣшить вопросъ, можетъ ли оно въ данномъ видѣ слушаться въ судебномъ засѣданіи и принять мѣры къ подготовкѣ его къ слушанію. Рѣшеніе вопроса о возможности слушанія дѣла и подготовка его къ слушанію составляютъ предметъ приготовительныхъ къ суду распоряженій, періодъ которыхъ начинается съ поступленіемъ дѣла въ судъ и оканчивается съ открытіемъ судебнаго по дѣлу засѣданія. Въ Англіи начальникъ, имѣющій право созыва суда, отдаетъ по части приказъ, гдѣ означается имя подсудимаго, преступленіе, въ которомъ онъ обвиняется, имена членовъ суда и обвинителя, время и мѣсто, назначенное начальникомъ для собранія суда. Обвинитель составляетъ обвинительный актъ, въ которомъ излагаются кратко фактическіе признаки совершеннаго подсудимымъ преступленія и предусматривающія его статьи закона; обвинитель представляетъ президенту суда списокъ лицъ, подлежащихъ вызову въ судъ въ качествѣ свидѣтелей обвиненія. Копіи обвинительнаго акта и списка свидѣтелей выдаются обвиняемому, при чемъ ему предоставляется указать тѣхъ лицъ, которыхъ онъ желаетъ вызвать въ судъ въ качествѣ свидѣтелей защиты. Свидѣтели вызываются въ генеральные суды — судебными адвокатами, а въ окружные и полковые суды — президентами судовъ. Во Франціи правительственный комиссаръ по крайней мѣрѣ за 3 дня до судебнаго засѣданія сообщаетъ приказъ о преданіи суду подсудимому, сообщая ему за какое преступное дѣяніе онъ преданъ суду, текстъ примѣняемаго закона и имена свидѣтелей, которыхъ обвиненіе предполагаетъ вызвать въ судъ; кромѣ того, подсудимому должно быть объявлено, что, если онъ не изберетъ себѣ защитника, ему будетъ таковой назначенъ предсѣдателемъ. Командующій территоріальнымъ округомъ, отдавая приказъ о преданіи суду, приказываетъ созвать военный судъ и назначаетъ день и часъ для его собранія; онъ извѣщаетъ объ этомъ предсѣдателя и правительственнаго комиссара, который и дѣлаетъ необходимыя для слушанія дѣла распоряженія. Въ Италіи подсудимому выдается копія обвинительнаго акта или постановленія обвинительной комиссіи и списка свидѣтелей, вызываемыхъ въ судъ со стороны обвиненія; защитнику подсудимаго для изученія дѣла и подготовки къ защитѣ предоставляется 8-ми дневный срокъ. Въ Бельгіи составленіе обвинительнаго акта требуется только по особенно сложнымъ дѣламъ, но подсудимому во всякомъ случаѣ должно быть объявлено, въ чемъ

Digitized by Google

онъ обвиняется и какіе свидѣтели будетъ вызваны въ судъ. Въ Швейцаріи по вступленіи дѣла въ судъ главный судья предлагаетъ подсудимому избрать себѣ защитника или назначаетъ такового отъ суда, опредѣляетъ подсудимому срокъ для приготовленія къ защитѣ, время и мѣсто главнаго производства и дѣлаетъ распоряженія о вызовѣ всѣхъ лицъ, принимающихъ участіе въ судебномъ разбирательствѣ. Главный судья можетъ отказать сторонѣ въ ходатайствѣ о вызовѣ свидѣтелей и свѣдущихъ людей, при чемъ сторона можетъ повторить свое ходатайство при начатіи главнаго производства, и тогда оно разрѣшается окончательно судомъ. По собственной иниціативѣ главный судья можетъ производить очныя ставки, допросъ свидѣтелей и свѣдущихъ людей, которые не могутъ явиться къ главному производству, распорядиться о вызовѣ новыхъ свидѣтелей или свѣдущихъ людей и о доставленіи другихъ доказательствъ. Въ Германіи распоряженія о созывѣ суда зависятъ отъ подлежащаго владѣтеля суда, который назначаетъ время и мѣсто судебнаго засѣданія и дѣлаетъ распоряженія о вызовѣ свидѣтелей или свѣдущихъ людей, а также о доставленіи доказательствъ. Подсудимому объявляется распоряженіе владѣтеля суда о возбужденіи обвиненія по крайней мѣрѣ за 3 дня до засѣданія. Ходатайства подсудимаго о вызовѣ новыхъ свидѣтелей и свѣдущихъ людей удовлетворяются только въ томъ случаѣ, если подсудимый представитъ въ канцелярію суда необходимую для возмѣщенія судебныхъ издержекъ сумму.

Въ Россіи въ *полковыхъ судахъ* приготовительныя къ суду распоряженія производятся предсѣдателемъ суда при содѣйствіи дѣлопроизводителя (575). Предсѣдатель приступаетъ къ приготовительнымъ распоряженіямъ немедленно по полученіи копіи приказа о преданіи суду и производитъ ихъ лично, возлагая на дѣлопроизводителя надлежащее по нимъ исполненіе, при чемъ обязанъ настолько тщательно ознакомиться съ дѣломъ, чтобы своевременнымъ исполненіемъ необходимыхъ приготовительныхъ распоряженій обезпечить возможность разсмотрѣнія дѣла въ одномъ судебномъ засѣданіи безъ перерывовъ и отсрочекъ. Предсѣдатель составляетъ списокъ свидѣтелей и другихъ лицъ, подлежащихъ вызову къ судебному засѣданію; предсѣдатель выбираетъ свидѣтелей по собственному усмотрѣнію, при чемъ долженъ заботиться съ одной стороны о томъ, чтобы не обременить предстоящаго судебнаго производства ненужными свидѣтельскими показаніями, а съ другой о томъ, чтобы показанія лицъ, внесенныхъ въ списокъ свидѣтелей, могли дать суду достаточный матеріалъ для всесторонняго разсмотрѣнія дѣла и возстановить передъ судомъ всѣ имѣющіяся противъ подсудимаго и въ его пользу доказательства, чтобы приговоръ суда былъ основанъ не на постороннихъ свѣдѣніяхъ, а исключительно на совокупности обстоятельствъ, обнаруженныхъ и провѣренныхъ судебнымъ разбирательствомъ. Въ особенности осмотрительнымъ долженъ быть пред-

Digitized by Google

сѣдатель при составленіи списка свидѣтелей по тѣмъ дѣламъ, по которымъ до суда не было предварительнаго производства или послѣднее было произведено не полно или односторонне. По дѣламъ о преступленіяхъ, преслѣдуемыхъ въ порядкѣ частнаго обвиненія, предсѣдатель вноситъ въ списокъ только тѣхъ свидѣтелей, которые указаны подсудимымъ и потерпѣвшимъ въ его жалобѣ и при дознаніи. Въ списокъ вносятся какъ допрошенные до суда свидѣтели, хотя бы они уже умерли, такъ и тѣ, которые остались не допрошенными, но упоминаются въ дѣлѣ, равнымъ образомъ свидѣтели, какъ подлежащіе, такъ и не подлежащіе (въ виду отдаленности мѣстожительства или по занимаемой ими должности) вызову въ судъ. Затѣмъ въ списокъ вносятся свѣдущіе люди, переводчики и толмачи, избираемые предсѣдателемъ преимущественно изъ военнослужащихъ своего полка или ближайшей части войскъ и при томъ изъ числа лицъ, не принимающихъ участія въ разъясненіи дѣла, не состоящихъ по дѣлу свидѣтелями и не состоящихъ къ подсудимому и потерпѣвшему въ отношеніяхъ, служащихъ поводомъ къ отводу отъ присяги. Списокъ лицъ, подлежащихъ вызову въ судъ подписывается предсѣдателемъ (575, 576 и прим., 582—584 в. с. у., 14—20 инстр. полк. суд.). Затѣмъ по распоряженію предсѣдателя подсудимый приводится въ помѣщеніе суда, гдѣ ему прочитывается приказъ о преданіи суду и предъявляется списокъ свидѣтелей, при чемъ предсѣдатель спрашиваетъ подсудимаго, не желаетъ ли онъ вызвать для допроса на судѣ другихъ лицъ, сверхъ указанныхъ въ спискѣ, и по какимъ именно обстоятельствамъ; просьбы подсудимаго о вызовѣ новыхъ свидѣтелей, а равно объ истребованіи документовъ, вещественныхъ доказательствъ и т. п. должны быть предъявлены немедленно, при чемъ удовлетворяются только тѣ изъ нихъ, которыя будутъ признаны заслуживающими уваженія предсѣдателемъ, обязаннымъ имѣть въ виду, что охрана интересовъ подсудимаго въ судебномъ засѣданіи ввѣряется единственно справедливости и безпристрастію суда. О предъявленіи подсудимому приказа о преданіи суду и списка свидѣтелей отбирается отъ него особая подписка или дѣлается надпись на самомъ спискѣ свидѣтелей, съ указаніемъ времени предъявленія, въ этой подпискѣ или надписи излагаются заявленныя подсудимымъ ходатайства и послѣдовавшія распоряженія предсѣдателя суда, при чемъ причины отказа въ вызовѣ свидѣтелей не указываются; подписка или надпись подписывается подсудимымъ и удостовѣряется подписью предсѣдателя (576 в. с. у., 20—23 инстр. полк. суд.). Далѣе предсѣдатель дѣлаетъ распоряженіе о допросѣ на мѣстѣ жительства свидѣтелей, живущихъ въ отдаленномъ разстояніи отъ мѣста производства суда или изъ числа высшихъ сановниковъ, генераловъ и полковыхъ командировъ, если въ дѣлѣ не имѣется ихъ показаній, при чемъ составляетъ вопросные пункты для допроса; предсѣдатель разрѣшаетъ вопросъ, слѣдуетъ ли признать того или другого свидѣтеля живущимъ въ отдаленности отъ суда,

Digitized by Google

по собственному усмотрѣнію, соображаясь съ удобствомъ въ данное время года средствъ сообщенія между мѣстожительствомъ свидѣтеля и мѣстопребываніемъ суда, со временемъ, потребнымъ на явку свидѣтеля въ судъ, а отчасти и со степенью важности устнаго на судѣ показанія свидѣтеля, при чемъ для ускоренія судопроизводства свидѣтели, живущіе въ разстояніи далѣе 300 в. по желѣзнымъ дорогамъ и 100 в. по обыкновеннымъ дорогамъ, вызываются только въ исключительныхъ случаяхъ. Въ военное время распоряженія о допросѣ свидѣтелей на мѣстѣ жительства не дѣлаются, если сообщеніе съ свидѣтелями по военнымъ обстоятельствамъ представляется затруднительнымъ (577, 1356 в. с. у., 24—25 инстр. полк. суд.). По выполненіи указанныхъ выше дѣйствій предсѣдатель докладываетъ командиру полка о назначеніи дня и часа разбирательства дѣла, соображаясь съ временемъ, необходимымъ для прибытія вызываемыхъ къ разбирательству дѣла лицъ и для снятія показаній съ свидѣтелей въ мѣстѣ ихъ пребыванія, при чемъ полковой командиръ, съ своей стороны, дѣлаетъ соотвѣтствующія распоряженія о собраніи суда (578). По назначеніи полковымъ командиромъ дня и часа судебнаго разбирательства дѣла предсѣдатель немедленно распоряжается вызовомъ къ судебному засѣданію всѣхъ предположенныхъ лицъ, а также духовныхъ лицъ для привода свидѣтелей къ присягѣ и извѣщаетъ о днѣ и часѣ, назначенномъ для разбирательства дѣла, участвующихъ въ дѣлѣ лицъ. Вызовы дѣлаются посредствомъ сношенія съ военнымъ начальствомъ, если вызываемый состоитъ на дѣйствительной военной службѣ, или посредствомъ повѣстокъ, вручаемыхъ чрезъ полицію, волостное или сельское начальство, чрезъ начальство (служащихъ при желѣзныхъ дорогахъ), чрезъ военную полицію или мѣстное начальство (въ военное время)— если вызываемый принадлежитъ къ лицамъ, не состоящимъ на дѣйствительной военной службѣ. Участвующія въ дѣлѣ лица извѣщаются о днѣ и часѣ судебнаго засѣданія даже въ томъ случаѣ, если имъ посланы повѣстки о явкѣ въ судъ въ качествѣ свидѣтелей (579—580, 585—587 в. с. у., 26—30 инстр. полк. суд.). Если дѣло должно разсматриваться при закрытыхъ дверяхъ, а командиръ полка не сдѣлалъ объ этомъ распоряженія при преданіи обвиняемаго суду, предсѣдатель распоряжается закрытіемъ дверей присутствія, о чемъ означается въ выставляемомъ у входа въ помѣщеніе суда спискѣ дѣлъ, назначенныхъ къ слушанію. Въ предупрежденіе отсрочекъ судебнаго засѣданія предсѣдатель докладываетъ командиру полка о необходимости доставленія недостающихъ письменныхъ свѣдѣній, которыя не могутъ быть восполнены показаніями свидѣтелей, а по дѣламъ о самовольныхъ отлучкахъ и побѣгахъ и дурномъ поведеніи, во избѣжаніе вызова свидѣтелей, проситъ командира полка о доставленіи въ судъ письменныхъ показаній нужныхъ свидѣтелей. Въ случаѣ болѣзни подсудимаго, лишающей его возможности явиться въ судъ, предсѣдатель

Digitized by Google

докладываетъ командиру полка для отмѣны распоряженія о собраніи суда и, если позволяетъ время, извѣщаетъ объ отсрочкѣ засѣданія вызываемыхъ въ судъ лицъ (31 инстр. полк. суд.).

Въ военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судахъ приготовительныя къ суду распоряженія производятся частью распорядительнымъ засѣданіемъ суда, частью предсѣдателемъ. По каждому дѣлу, внесенному въ судъ съ обвинительнымъ актомъ, военно-окружный (или временный военный) судъ обязанъ прежде всего и не позже, какъ въ теченіе 7 дней въ мирное и 2 дней въ военное время (а также по дѣламъ о важнѣйшихъ воинскихъ преступленіяхъ и въ случаяхъ примѣненія наказаній для военнаго времени), обсудить въ распорядительномъ засѣданіи, по докладу одного изъ членовъ, не требуетъ ли дѣло какихъ-либо особенныхъ со стороны суда распоряженій (723, 1378, цирк. г. в. с. у. 11 окт. 1893 № 4883). По каждому дѣлу военный судья долженъ доложить суду, не было ли допущено при производствѣ дознанія и предварительнаго слѣдствія медленности, нарушенія установленныхъ закономъ формъ и обрядовъ или иныхъ упущеній со стороны военнаго начальства, военныхъ или судебныхъ слѣдователей; непредставленіе доклада о замѣченныхъ упущеніяхъ не останавливаетъ дальнѣйшаго движенія дѣла и въ случаѣ необходимости разсмотрѣніе вопроса объ упущеніяхъ отлагается до слѣдующаго распорядительнаго засѣданія (75—76 инстр. в. окр. суд.). Военно-окружный судъ такъ же, какъ и окружной судъ гражд. вѣдомства, не входитъ въ разсмотрѣніе подсудности и порядка дѣла, по которому состоялось распоряженіе о преданіи обвиняемаго суду; при обнаруженіи же новыхъ обстоятельствъ, не бывшихъ въ виду при распоряженіи о преданіи суду, но имѣющихъ вліяніе на дальнѣйшее направленіе дѣла, судъ предоставляетъ военному прокурору сообщить о семъ тому военному начальнику, отъ власти коего зависитъ преданіе суду (724). Въ виду крайняго неудобства на практикѣ этого правила, заимствованнаго изъ устава уголов. судопр., и особаго положенія военно-окружныхъ судовъ, гдѣ обвинительный актъ не утверждается высшей судебной инстанціей, какъ въ судахъ окружныхъ, главн. воен. судъ отступаетъ отъ буквальнаго смысла 724 ст., признавая за военно-окружнымъ судомъ право сообщать, чрезъ военнаго прокурора, военному начальству о такихъ обстоятельствахъ, измѣняющихъ дальнѣйшее направленіе дѣла, которыя не были надлежащимъ образомъ оцѣнены военнымъ начальствомъ и военной прокуратурой, хотя и имѣлись у нихъ въ виду при преданіи обвиняемаго суду; вслѣдствіе этого военно-окружный судъ въ правѣ уклониться отъ разсмотрѣнія дѣла, вовсе не подсуднаго военнымъ судамъ.—Дальнѣйшія приготовительныя распоряженія производятся предсѣдателемъ, при чемъ всѣ сомнительные случаи по предложенію предсѣдателя разрѣшаются распорядительнымъ засѣданіемъ суда по выслушаніи заключенія военнаго прокурора (725—726).—1) Когда по разсмотрѣ-

Digitized by Google

ніи судомъ дѣла въ распорядительномъ засѣданіи ему будетъ данъ дальнѣйшій ходъ, то предсѣдатель дѣлаетъ немедленно распоряженіе о врученіи подсудимому: а) копіи съ обвинительнаго акта, а въ дѣлахъ частнаго обвиненія—и жалобы частнаго обвинителя и б) списка лицъ, которыхъ предлагается вызвать въ судъ; въ военное время эти документы должны быть вручены подсудимому не позже слѣдующаго за распорядительнымъ засѣданіемъ дня (727, 1379). При выдачѣ копіи обвинительнаго акта и списка свидѣтелей подсудимому объявляется, что въ 7 дневный, а въ военное время и по дѣламъ о важнѣйшихъ воинскихъ преступленіяхъ—въ суточный срокъ, онъ долженъ довести до свѣдѣнія суда, избралъ ли кого-либо себѣ защитникомъ и не желаетъ ли, чтобы какія-либо другія лица, кромѣ указанныхъ въ предъявленномъ ему спискѣ, были допрошены въ качествѣ свидѣтелей и по какимъ именно обстоятельствамъ; отъ подсудимыхъ, содержащихся подъ стражею, всѣ указанныя свѣдѣнія и объясненія отбираются въ судѣ однимъ изъ постоянныхъ членовъ суда, при чемъ можетъ находиться и защитникъ подсудимаго, если онъ явится къ назначенному сроку; въ выдачѣ подсудимому документовъ и въ сдѣланномъ ему объявленіи отъ него берется росписка за его подписью, а если онъ неграмотенъ, за подписью того, кому онъ довѣритъ; объясненія подсудимаго и его защитника записываются въ протоколъ. Если дѣло подлежитъ разсмотрѣнію во временномъ военномъ судѣ, то копія съ обвинительнаго акта и списокъ свидѣтелей высылаются предсѣдателемъ суда тому военному начальнику, въ вѣдѣніи котораго находится подсудимый, при чемъ военный начальникъ дѣлаетъ подсудимому установленное объявленіе и подписку подсудимаго отправляетъ въ военно-окружный судъ или по прибытіи временнаго военнаго суда передаетъ предсѣдательствующему въ ономъ (728—729, 732—735, 1022 и 1380). Подсудимые вызываются въ мѣсто разсмотрѣнія дѣлъ по распоряженію суда, если военнымъ прокуроромъ не было уже сдѣлано сношенія о ихъ высылкѣ (83 инстр. в. окр. с.). 2) О вступленіи въ судъ обвинительнаго акта извѣщается гражданскій истецъ въ мирное время обязательно, а въ военное — только тогда, если онъ находится въ мѣстѣ пребыванія суда или можетъ прибыть въ оный въ теченіе 2 сутокъ со дня отправленія извѣщенія (730, 1380). 3) По просьбѣ подсудимаго предсѣдатель назначаетъ ему защитника изъ кандидатовъ и причисленныхъ офицеровъ или же входитъ въ сношеніе съ предсѣдателемъ мѣстнаго окружного суда о назначеніи защитникомъ одного изъ присяжныхъ повѣренныхъ; вмѣстѣ съ тѣмъ предсѣдатель суда разрѣшаетъ защитнику объясняться наединѣ съ подсудимыми, содержащимися подъ стражею (737, 739, 742). 4) Ходатайства сторонъ о дополненіи списка лицъ, подлежащихъ вызову въ судъ, разрѣшаются или предсѣдателемъ, или судомъ; предсѣдатель распоряжается о внесеніи новаго свидѣтеля въ списокъ лицъ, вызы-

Digitized by Google

ваемыхъ въ судъ, если вызова его требуетъ военный прокуроръ — во всякомъ случаѣ, а если о вызовѣ его ходатайствуютъ участвующія въ дѣлѣ лица,— только въ томъ случаѣ, если свидѣтель былъ допрошенъ на предварительномъ слѣдствіи. Домогательства участвующихъ въ дѣлѣ лицъ о вызовѣ не спрошенныхъ на предварительномъ слѣдствіи лицъ разрѣшаются судомъ въ распорядительномъ засѣданіи по соображеніи основательности представляемыхъ къ тому причинъ и важности подлежащихъ разъясненію обстоятельствъ; равнымъ образомъ въ случаѣ заявленія участвующимъ въ дѣлѣ лицомъ о принятіи на свой счетъ вызова свидѣтелей, отъ суда зависитъ сдѣлать распоряженіе о вызовѣ свидѣтелей или предоставить ему пригласить ихъ въ судъ отъ себя; наконецъ, судомъ разрѣшаются домогательства участвующихъ въ дѣлѣ лицъ, представленныя по истеченіи установленныхъ сроковъ, о вызовѣ свидѣтелей по вновь открывшимся обстоятельствамъ (744—748, 752). 5) Предсѣдательствующій военный судья назначаетъ время судебнаго засѣданія по дѣлу, соображаясь съ отдаленностью мѣстопребыванія вызываемыхъ лицъ и съ временемъ, необходимымъ для приготовленія къ защитѣ, при чемъ о дѣлахъ, назначенныхъ къ слушанію, выставляется объявленіе у дверей помѣщенія суда (758—759). 6) Предсѣдательствующій распоряжается о вызовѣ въ судъ подсудимаго, защитника его, частнаго обвинителя, гражданскаго истца, переводчиковъ и толмачей, свидѣтелей и свѣдущихъ людей повѣстками вручаемыми черезъ полицію, или путемъ сношеній съ военнымъ начальствомъ; одновременно съ вызовомъ свидѣтелей и экспертовъ требуются свѣдѣнія о разстояніи между ихъ мѣстожительствомъ и мѣстомъ разсмотрѣнія дѣла (753—755 в. с. у., 87 инстр. в. окр. с.). Изъ внесенныхъ въ списокъ подлежащихъ вызову въ судъ лицъ, свидѣтели, проживающіе далѣе 300 верстъ по желѣзнымъ дорогамъ и 100 верстъ по всѣмъ прочимъ, а въ Сибирскомъ и Приамурскомъ военныхъ округахъ — далѣе 200 верстъ отъ того суда, въ которомъ должно разсматриваться дѣло, а также начальники офицеры, потерпѣвшіе оскорбленіе отъ подчиненнаго или младшаго, вызываются въ судебное засѣданіе только тогда, если судъ въ распорядительномъ засѣданіи признаетъ существенно необходимымъ лично допросить этихъ свидѣтелей на судебномъ слѣдствіи, не ограничиваясь прочтеніемъ письменныхъ ихъ показаній. Затѣмъ высшіе сановники, въ случаѣ вызова ихъ въ судъ въ качествѣ свидѣтелей, могутъ просить предсѣдателя о допросѣ ихъ въ мѣстѣ ихъ жительства, и въ этомъ случаѣ допросъ производится судомъ въ полномъ его составѣ или однимъ изъ членовъ суда (749—750). 7) Не позже, какъ за 3 дня до открытія судебнаго засѣданія въ мирное время, и не позже слѣдующаго за распорядительнымъ засѣданіемъ дня въ военное время подсудимому сообщается именной списокъ постоянныхъ и временныхъ членовъ суда и военнаго прокурора (760). 8) Секретарь извѣщаетъ о времени судебнаго засѣданія

Digitized by Google

судей и военно-прокурорскій надзоръ, вызываетъ въ судъ православнаго священника, дѣлаетъ сношеніе о нарядѣ въ судъ почетнаго караула и особаго офицера въ распоряженіе предсѣдательствующаго (88 инстр. в. окр. суд.). Въ случаѣ необходимости отложить засѣданіе за болѣзнью подсудимаго или кого-либо изъ свидѣтелей, за болѣзнью защитника, если по краткости времени невозможно приготовиться къ защитѣ, или по другимъ важнымъ причинамъ предсѣдатель суда даетъ немедленно знать объ отсрочкѣ засѣданія лицамъ, вызываемымъ въ судъ, и возвѣщаетъ посредствомъ выставляемаго у дверей суда объявленія (761—762). 9) Наконецъ, во время приготовительныхъ распоряженій судомъ можетъ быть сдѣлано въ случаѣ надобности постановленіе объ измѣненіи принятой противъ подсумаго мѣры пресѣченія способовъ уклоненія отъ суда.

4. ГЛАВНОЕ ПРОИЗВОДСТВО.

Главное производство — тотъ періодъ уголовнаго процесса, непосредственнымъ результатомъ котораго является постановленіе судомъ рѣшенія о виновности и наказаніи. Содержаніе главнаго производства — разборъ дѣла по существу судомъ, постановляющимъ приговоръ, задача его — обезпеченіе правосуднаго рѣшенія дѣла наилучшими гарантіями его всесторонняго и спокойнаго разсмотрѣнія.

А) **Общія условія главнаго производства** сводятся къ органамъ его, предмету и порядку производства.

I. *Органы главнаго производства* — судъ и стороны. Судъ во всѣхъ военныхъ процессахъ всегда коллегіальный, составленный изъ различнаго числа постоянныхъ и временныхъ членовъ. Въ Россіи въ составъ судебнаго присутствія военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судовъ входятъ одинъ изъ постоянныхъ членовъ въ качествѣ предсѣдательствующаго и 4 временныхъ члена, военный прокуроръ или его помощникъ и секретарь или его помощникъ; по дѣламъ особенно-сложнымъ и требующимъ продолжительнаго производства (766 и прим.), а также по дѣламъ объ офицерахъ (82 инстр. в. окр. суд.) и государственныхъ преступленіяхъ въ составъ судебнаго присутствія входитъ кромѣ предсѣдательствующаго еще одинъ военный судья; по дѣламъ послѣдней категоріи предсѣдательствованіе въ судебномъ засѣданіи предписано принимать на себя самимъ предсѣдателямъ, а поддерживать обвиненіе—самимъ военнымъ прокурорамъ (цирк. г. в. с. у. 21 апр. 1889 № 2334 и 2343); предсѣдательствованіе въ судебномъ засѣданіи поручается генераламъ, если въ числѣ вызываемыхъ по дѣлу свидѣтелей находятся генералы (цирк. г. в. с. у. 11 мая 1889 № 2729). Прокуроръ и секретарь въ теченіе засѣданія могутъ быть замѣняемы, члены же суда должны прослушать все дѣло съ начала до конца и въ случаѣ замѣны выбывшаго временнаго члена

Digitized by Google

запаснымъ, не находившимся въ залѣ засѣданія въ теченіе всего производства дѣла, или въ случаѣ замѣны постояннаго члена другимъ, если въ засѣданіи участвуетъ только одинъ постоянный членъ, судебное слѣдствіе и пренія возобновляются съ самаго начала (767—769). Пополненіе судебной коллегіи членами, къ ней не принадлежащими, допускается только по отношенію къ временнымъ членамъ, замѣняемымъ запаснымъ (35), замѣна же постоянныхъ членовъ военными слѣдователями, допускавшаяся до пересмотра устава въ 1883 г., когда слѣдователи считались членами военно-окружного суда (30 XXIV), нынѣ не можетъ имѣть мѣста. Очищеніе коллегіи. Для обезпеченія самостоятельности членовъ судебной коллегіи въ одномъ и томъ же засѣданіи не могутъ присутствовать члены, состоящіе между собою въ родствѣ (по прямой линіи или до 4 ст. по боковымъ) и въ свойствѣ до 2 степ. (101); въ огражденіе судей отъ постороннихъ вліяній при совѣщаніи членовъ военныхъ судовъ не могутъ находиться члены военно-прокурорскаго надзора (104), участвующія въ дѣлѣ лица и секретарь, а до постановленіи рѣшенія о винѣ или невиновности подсудимаго члены суда не должны имѣть ни съ кѣмъ сношенія (892); однако главн. воен. судъ не считаетъ существеннымъ нарушеніемъ выходъ члена изъ совѣщательной комнаты за слѣдственнымъ производствомъ, сношеніе съ посторонними лицами послѣ разрѣшенія вопросовъ о виновности, обращеніе за справкой къ воен. прокурору или секретарю. Еще менѣе соотвѣтствуетъ духу закона циркуляръ главнаго воен. суднаго управленія 7 апр. 1890 г. № 2994, которымъ предсѣдателямъ предписано при объясненіи временнымъ членамъ возложенныхъ на нихъ обязанностей наглядно указывать, что постановленіе приговоровъ, несоотвѣтствующихъ по своей снисходительности обстоятельствамъ дѣла, требованіямъ дисциплины и порядку военной службы, поставитъ глав. воен. судъ въ необходимость прибѣгать къ привлеченію всего состава суда къ отвѣтственности въ дисциплинарномъ порядкѣ. — Устраненіе и отводы судей. Швейцарскій и германскій уставы знаютъ какъ законныя, такъ и факультативныя причины неспособности къ выполненію функцій судьи; при наличности первыхъ судья устраняется силою самого закона (Ausschliessung), при наличности вторыхъ—сторонамъ дается право отвода (Ablehnung), подлежащаго оцѣнкѣ суда. Отъ исполненія судейскихъ обязанностей устраняются: 1) лица, заинтересованныя въ исходѣ процесса, 2) родственники и свойственники обвиняемаго и потерпѣвшаго, 3) лица, принимавшія участіе въ производствѣ дѣла въ качествѣ стороны, повѣреннаго обвиняемаго или потерпѣвшаго, свидѣтеля или свѣдущаго лица. Лица, по отношенію къ которымъ представляется одна изъ указанныхъ выше причинъ, должны заблаговременно объ этомъ сообщить подлежащимъ властямъ; кромѣ того объ устраненіи такихъ лицъ могутъ ходатайствовать стороны. Затѣмъ отводы и самоотводы членовъ суда допускаются при опасеніи пристрастнаго отно-

Digitized by Google

шенія ихъ къ дѣлу, но при этомъ предъявляющій отводъ обязанъ представить доказательства пристрастія отводимаго и заявить свой отводъ не позднѣе прочтенія обвин. акта; разрѣшается просьба объ отводѣ, если она принесена до начала главнаго производства, — владѣтелемъ суда (въ Германіи) или аудиторомъ (въ Швейцаріи), а во время главнаго производства — судомъ. Правила объ устраненіи и отводахъ примѣняются также къ представителю обвиненія и секретарю (52—57 швейц. уст. 122—135 герман. уст.). Французскій и бельгійскій кодексы знаютъ только законныя причины неспособности къ выполненію функцій судей, предоставляя указанія ихъ сторонамъ путемъ отвода и возлагая на самихъ судей обязанность отводить себя при наличности ихъ. Отводы должны быть предъявлены не позже, какъ передъ началомъ допроса свидѣтелей (122—123 франц. кодекса, 141—143 бельг. кодек.). Въ Россіи, въ военномъ процессѣ установлены тѣ же законныя причины неспособности къ выполненію функцій судей, что и въ общемъ процессѣ, а именно: 1) наличность собственнаго участія въ дѣлѣ, 2) наличность особыхъ отношеній судьи къ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ (родства, свойства, усыновленія, опеки, тяжбы, наслѣдства), 3) исполненіе по тому же дѣлу процессуальныхъ обязанностей повѣреннаго одной изъ сторонъ или свидѣтеля, 4) участіе судьи въ производствѣ по тому же дѣлу въ качествѣ слѣдователя, члена слѣдственной комиссіи и прокурора, или въ распоряженіи о преданіи обвиняемаго суду (771). Кромѣ того, военно-судебный уставъ, въ отличіе отъ общаго процесса, знаетъ и факультативныя причины неспособности, допуская отводъ членовъ суда и по другимъ причинамъ, которыя судъ признаетъ основательными (прим. 771), при чемъ рѣшеніе суда по этому вопросу не подлежитъ повѣркѣ въ кассаціонномъ порядкѣ. Судья, которому извѣстны причины къ его отводу, долженъ объявить о томъ суду, не выжидая предъявленія отвода, а при невыполненіи этой обязанности отводъ можетъ быть предъявленъ потерпѣвшимъ и подсудимымъ не позже, какъ за день до открытія по дѣлу судебнаго засѣданія, а въ полковомъ судѣ — не позже первой явки въ судъ; при этомъ предъявляющій отводъ обязанъ съ точностью объяснить основанія отвода и представить или указать подтверждающія ихъ доказательства. Отводъ разрѣшается судомъ по выслушаніи заключенія военнаго прокурора, при чемъ членъ, противъ котораго предъявленъ отводъ, представляетъ суду надлежащія объясненія и удаляется изъ присутствія; опредѣленія суда могутъ быть обжалованы только въ кассаціонномъ порядкѣ. Военный прокуроръ при наличности причинъ къ отводу долженъ устранить себя отъ участія въ производствѣ дѣла, а при неисполненіи имъ этой обязанности о причинахъ къ отводу подсудимый и потерпѣвшій могутъ довести до свѣдѣнія суда, который, не останавливая производства дѣла, сообщаетъ объ этомъ на усмотрѣніе его ближайшаго начальства; секретарь долженъ устранить себя отъ дѣла, въ которомъ участвуютъ лица, состоя-

Digitized by Google

щія съ нимъ въ особыхъ отношеніяхъ, но неисполненіе этой обязанности не лишаетъ законной силы судебныхъ дѣйствій, записанныхъ въ протоколъ. Въ случаѣ уваженія судомъ отвода, распоряженіе о замѣнѣ отведеннаго члена въ военно-окружныхъ судахъ зависитъ отъ предсѣдателя суда, а въ полковомъ судѣ опредѣленія суда представляются предсѣдателемъ лично на утвержденіе командира полка, который въ случаѣ утвержденія опредѣленія тотчасъ же назначаетъ на мѣсто отведеннаго члена другого офицера (590—592, 770, 772—781 в. с. у., 34 инстр. полк. суд.). Стороны въ производствѣ являются вполнѣ организованными и пользуются процессуальными правами. Воен. прокуратура выступаетъ не только какъ сторона, но и какъ органъ наблюденія за правильнымъ примѣненіемъ закона, входитъ въ составъ судебнаго присутствія (766) и даетъ заключенія по всѣмъ вопросамъ, касающимся до порядка разсмотрѣнія дѣла въ судѣ. Однако во время главнаго производства въ процессуальномъ отношеніи стороны между собою уже равноправны (см. стр. 14) и даже замѣчается нѣкоторое преобладаніе на сторонѣ подсудимаго (см. стр. 15). Поддерживаніе обвиненія на судѣ лежитъ на обязанности того помощника, которымъ дано по дѣлу заключеніе или подписанъ обвинительный актъ (23 и 24 инстр. в. пр. н.). Присутствіе обѣихъ сторонъ въ судебномъ засѣданіи является необходимымъ. Заочное, въ отсутствіе подсудимаго, разсмотрѣніе дѣла допускается во Франціи по дѣламъ о проступкахъ при неявкѣ подсудимаго (jugement par défaut), который въ 5-ти дневн. послѣ объявленія приговора срокъ можетъ явиться и просить о вторичномъ разсмотрѣніи дѣла (179 фр. код.). Въ Германіи подсудимый можетъ просить объ освобожденіи его отъ явки къ главному производству за отдаленностью его мѣстожительства, если ему по закону грозитъ наказаніе, не выходящее изъ предѣловъ власти низшихъ судовъ; судъ впрочемъ имѣетъ право потребовать личной явки подсудимаго (280 герм.уст.). Въ Россіи заочное сужденіе ни въ какомъ случаѣ не допускается, и неявка подсудимаго вызываетъ отсрочку судебнаго засѣданія (31 инстр. полк. суд., 761 и 763 в. с.у.). Присутствіе на судѣ военнаго прокурора является обязательнымъ, неявка же частнаго обвинителя и гражданскаго истца не препятствуетъ судебному разбирательству и только гражданскій искъ устраняется изъ разсмотрѣнія (608, 764). Неявка защитника подсудимаго можетъ служить препятствіемъ къ открытію засѣданія, если по краткости времени вновь назначенному защитнику невозможно приготовиться къ защитѣ (762). Отъ неявки къ суду слѣдуетъ отличать удаленіе изъ суда добровольное или принудительное. Въ случаѣ принудительнаго удаленія изъ залы засѣданія кого-либо изъ участвующихъ въ дѣлѣ лицъ (кромѣ военнаго прокурора, который удаленъ быть не можетъ) дѣло разсматривается въ ихъ отсутствіе, при чемъ подсудимому по возвращеніи его въ залу засѣданія предсѣдатель суда обязанъ сообщить съ точностью

Digitized by Google

все, что происходило въ его отсутствіе (640, 871). О добровольномъ удаленіи изъ суда участвующихъ въ дѣлѣ лицъ нашъ уставъ умалчиваетъ, очевидно приравнивая его по послѣдствіямъ къ неявкѣ въ судъ; въ Германіи же предсѣдатель можетъ принять надлежащія мѣры для воспрепятствованія подсудимому удалиться, а въ случаѣ удаленія его — главное производство можетъ быть окончено въ отсутствіе подсудимаго, если онъ былъ уже допрошенъ по предъявленному ему обвиненію и если судъ не признаетъ необходимымъ дальнѣйшее его присутствіе (279 герм. уст.).

II. *Предметъ главнаго производства* — вопросъ о виновности даннаго лица въ приписываемомъ ему дѣяніи. Въ основаніи главнаго производства лежитъ обвинительный актъ и приказъ о преданіи суду, на которые долженъ быть данъ отвѣтъ судомъ и въ которыхъ точно указываются обвиняемый и вмѣняемое ему дѣяніе. Поэтому главное производство не можетъ направиться противъ лицъ, не поименованныхъ въ обвинительномъ актѣ: въ случаѣ обнаруженія обстоятельствъ, указывающихъ на виновность такихъ лицъ, они должны быть преданы суду подлежащимъ военнымъ начальствомъ на общемъ основаніи. Однако въ отношеніи дѣяній, приписываемыхъ данному подсудимому, обвинительный актъ и приказъ о преданіи суду являются только общею программою для главнаго производства. Судъ во всякомъ случаѣ обязанъ разсмотрѣть всѣ обвиненія, указанныя въ приказѣ о преданіи суду, хотя бы военная прокуратура отказалась отъ поддержки нѣкоторыхъ изъ нихъ (882). Кромѣ приказа о преданіи суду и обвинительнаго акта, для суда имѣетъ значеніе судебное слѣдствіе, если по выяснившимся на немъ даннымъ измѣняются выводы обвинительнаго акта и возводится на подсудимаго новое обвиненіе. При этомъ измѣненіе обвиненія можетъ касаться или юридической квалификаціи дѣянія или фактической его обстановки. При измѣненіи юридической квалификаціи обвиненія оно должно быть немедленно разсмотрѣно судомъ, при чемъ судъ обязанъ лишь предоставить сторонамъ возможность приготовиться къ состязанію, если измѣненіемъ квалификаціи усиливается тяжесть отвѣтственности или если измѣненное обвиненіе хотя и не усиливаетъ отвѣтственности, но предполагаетъ совершенно иные пріемы и способы защиты, чѣмъ первоначальное обвиненіе (81 инстр. полк. суд., рѣш г. в. с. 1888 № 9). Иначе рѣшается вопросъ въ случаѣ измѣненія первоначальнаго обвиненіи въ фактическихъ его признакахъ: при немедленномъ разсмотрѣніи судомъ вновь возникшаго на судебномъ слѣдствіи обвиненія военное начальство, которому принадлежитъ право возбужденія уголовнаго преслѣдованія, фактически лишается возможности воспользоваться этимъ правомъ. Если на судебномъ слѣдствіи обнаруживается такое новое, не предусмотрѣнное въ приказѣ о преданіи суду и обвинительномъ актѣ обвиненіе, подвергающее виновнаго по закону наказанію, одинаковому съ тѣмъ, какое слѣдуетъ за дѣяніе, по-

Digitized by Google

служившее поводомъ къ преданію суду, или менѣе строгому наказанію, то судъ входитъ немедленно въ разсмотрѣніе вновь обнаруженнаго дѣянія; при этомъ полковой судъ не въ правѣ входить въ разсмотрѣніе новаго обвиненія, если оно не имѣетъ тѣсной связи съ первоначальнымъ, а обязанъ, постановивъ приговоръ по первоначальному обвиненію, донести полковому командиру о вновь обнаруженномъ преступленіи, и входитъ въ разсмотрѣніе его только послѣ преданія подсудимаго на общемъ основаніи суду подлежащимъ начальствомъ; военно-окружный судъ не ограничивается въ этомъ случаѣ наличностью связи между новымъ и первоначальнымъ обвиненіями, но зато, по разъясненію глав воен. суда, оправдавъ подсудимаго по обвиненію въ преступленіи, указанномъ въ приказѣ о преданіи суду, военно-окружный судъ не въ правѣ входить въ разсмотрѣніе новаго обнаруженнаго на судебномъ слѣдствіи обвиненія, хотя бы и менѣе тяжкаго, чѣмъ первоначальное, такъ какъ новое преступленіе, являясь по дѣлу единственнымъ, не можетъ подлежать сравненію съ тѣмъ, по коему обвиняемый былъ преданъ суду (80 инстр. полк. суд., 895, рѣш. г. в. с. 1882 № 84). Наоборотъ, если при судебномъ слѣдствіи обнаружилось новое, не предусмотрѣнное въ обвинительномъ актѣ преступное дѣяніе, подвергающее виновнаго по закону болѣе строгому наказанію, чѣмъ то дѣяніе, за которое онъ былъ преданъ суду, то судъ, не постановляя приговора, обращаетъ дѣло къ составленію вновь обвинительнаго акта, а въ случаѣ надобности и къ предварительному слѣдствію; полковой судъ представляетъ при этомъ дѣло командиру полка, отъ котораго зависитъ сдѣлать распоряженіе о производствѣ, если окажется нужнымъ, дополнительнаго дознанія (895 в. с. у., 79 инстр. полк. суд.). Усиленіе обвиненія на судебномъ слѣдствіи можетъ выразиться въ обнаруженіи новаго болѣе тяжкаго преступленія или же въ выясненіи новыхъ обстоятельствъ, дѣлающихъ дѣяніе подсудимаго болѣе тяжкимъ преступленіемъ, чѣмъ то, которое указано въ приказѣ о преданіи суду. Точно также судъ представляетъ дѣло военному начальству или препровождаетъ его военному прокурору, если при разбирательствѣ дѣла судъ усмотритъ, что оно ему не подсудно; въ такихъ случаяхъ судъ ограничиваетъ свое производство точнымъ разъясненіемъ обстоятельствъ, указывающихъ подвѣдомственность дѣла какому-либо иному суду, допрашивая только тѣхъ свидѣтелей, показанія которыхъ могутъ служить основаніемъ къ изъятію дѣла изъ подсудности данному суду. Полковой судъ постановленіе свое о неподсудности дѣла представляетъ вмѣстѣ съ дѣломъ полковому командиру, который препровождаетъ дѣло съ мнѣніемъ своимъ о подсудности его военному прокурору; при согласіи съ мнѣніемъ полкового командира военный прокуроръ возвращаетъ дѣло для передачи въ полковой судъ, военному слѣдователю или прокурору гражданскаго вѣдомства или же вноситъ дѣло въ военно-окружный судъ съ обвинительнымъ актомъ; при разногласіи между полковымъ командиромъ и военнымъ прокуроромъ дѣло представляется началь-

Digitized by Google

нику дивизіи, а затѣмъ и высшимъ начальникамъ въ порядкѣ пререканій о преданіи суду (663 в. с. у., 68 инстр. полк. суд.). Военно-окружный судъ, находя дѣло неподсуднымъ военному суду вообще, обязанъ сдѣлать распоряженіе о препровожденіи дѣла къ военному прокурору для направленія въ установленномъ порядкѣ и въ такомъ случаѣ не имѣетъ уже основанія ни опредѣлять степень виновности подсудимаго, ни дѣлать распоряженіе о передачѣ дѣла непосредственно тому суду, которому дѣло это подсудно (рѣш. г. в. с. 1887 № 111).

III. *Порядокъ главнаго производства* опредѣляется необходимостью обезпечить какъ единство плана и энергію его проявленія, такъ и процессуальныя права сторонъ. Во Франціи, гдѣ отдается предпочтеніе первому интересу, предсѣдателю военнаго суда предоставляется дискреціонная власть: онъ можетъ вызывать въ судъ всѣхъ лицъ, показанія которыхъ онъ признаетъ полезными для обнаруженія истины, можетъ также распорядиться о доставленіи всякаго документа, необходимаго для разъясненія дѣла (125 франц. код.). Въ Швейцаріи главный судья также имѣетъ право распорядиться о вызовѣ свидѣтелей и свѣдущихъ людей и о доставленіи другихъ доказательствъ, хотя бы стороны на нихъ и не указывали (129 швейц. уст.). Въ Россіи предсѣдателю дискреціонной власти не предоставлено и управленіе ходомъ судебнаго засѣданія распредѣляется между предсѣдателемъ и судебною коллегіею. Предсѣдателю принадлежитъ: 1) наблюденіе за внѣшнимъ порядкомъ и благочиніемъ въ засѣданіи, при чемъ предсѣдатель останавливаетъ всякаго, кто осмѣлится выражать одобреніе или неодобреніе сдѣланныхъ показаній или объясненій, входить въ недозволенныя сношенія съ свидѣтелями или же инымъ образомъ нарушать установленный порядокъ, а если слѣланное предсѣдателемъ внушеніе окажется недѣйствительнымъ, то онъ удаляетъ нарушителя изъ залы засѣданія и можетъ наложить на него взысканіе (782, 785—786 и 111—114). 2) Направленіе хода дѣла въ такой постепенности процессуальныхъ дѣйствій, которая наиболѣе способствуетъ раскрытію истины, при чемъ предсѣдатель долженъ предоставлять каждому подсудимому всевозможныя средства къ оправданію и не въ правѣ устранить никого изъ нихъ отъ предъявленія замѣчаній какъ по существу всего дѣла вообще, такъ и относительно способа его производства на судѣ; предсѣдатель можетъ распорядиться, чтобы судебное слѣдствіе производилось сначала въ отношеніи къ одному, а потомъ въ отношеніи къ другому изъ обвиняемыхъ въ совмѣстномъ совершеніи преступленія (783—784). 3) Устраненіе всего, что не имѣетъ „прямого“ отношенія къ дѣлу, въ частности—оскорбительныхъ для чьей бы то ни было личности отзывовъ, нарушенія должнаго уваженія къ религіи, закону и установленнымъ властямъ, а со стороны военнослужащихъ и такихъ объясненій и дѣйствій, которыя несовмѣстны съ условіями военной службы и дисциплины; при допросѣ свидѣтелей предсѣдатель наблюдаетъ, чтобы

Digitized by Google

предлагаемые сторонами вопросы не были по содержанію и формѣ своей оскорбительны для допрашиваемаго (782, 860).—На судебную коллегію въ цѣломъ возлагаются: 1) всѣ распоряженія по управленію ходомъ судебнаго засѣданія, выходящія изъ предѣловъ предоставленной предсѣдателю власти, напр., дополненіе дѣла, отсрочка судебнаго засѣданія, прочтеніе протоколовъ предварительнаго слѣдствія и т. п., 2) постановленія по взаимнымъ спорамъ и пререканіямъ сторонъ; при этомъ въ вопросахъ, относящихся къ порядку производства дѣла, судъ выслушиваетъ предварительно заключеніе военнаго прокурора (787). Въ полковомъ судѣ распоряженіямъ предсѣдателя подчиняются всѣ присутствующіе, въ томъ числѣ и члены суда; самъ предсѣдатель обязанъ въ точности соблюдать постановленныя на этотъ предметъ правила, не нарушая указаннаго въ уставѣ послѣдовательнаго хода засѣданія и предоставляя на обсужденіе суда всѣ вопросы, не подлежащіе единоличному разрѣшенію предсѣдателя (35 инстр. полк. суд.).

Б) **Отдѣльные періоды главнаго производства**—открытіе судебнаго засѣданія, судебное слѣдствіе и заключительныя пренія.

I. *Открытіе судебнаго засѣданія*—періодъ между объявленіемъ предсѣдателя объ открытіи имъ засѣданія и началомъ чтенія обвинительнаго акта. Исполняющій обязанности секретаря или дѣлопроизводитель передъ открытіемъ судебнаго засѣданія провѣряетъ, всѣ ли вызванныя лица явились въ судъ, о чемъ докладываетъ предсѣдательствующему, представляя ему всѣ полученныя свѣдѣнія о причинахъ неявки вызывавшихся въ засѣданіе лицъ; въ случаѣ неприбытія почетнаго караула и дежурнаго офицера обязанности дежурнаго возлагаются на одного изъ чиновъ канцеляріи, кандидатовъ или причисленныхъ офицеровъ. Въ назначенное для слушанія дѣла время предсѣдательствующій, удостовѣрясь, что всѣ должностныя лица, обязанныя присутствовать въ судебномъ засѣданіи, находятся на лицо, открываетъ засѣданіе и объявляетъ, какое дѣло подлежитъ разсмотрѣнію суда; если засѣданіе было открыто несвоевременно, то предсѣдательствующій о причинахъ сего обязанъ довести до свѣдѣнія предсѣдателя суда (597, 806 в. с. у., 94, 96—97 инстр. в. окр. суд., 33 инстр. полк. суд.). Предсѣдатель приказываетъ ввести подсудимаго въ залу засѣданія, гдѣ подсудимый занимаетъ назначенное ему мѣсто; нижніе чины, содержащіеся подъ стражею, оставляются подъ ея охраною и въ залѣ засѣданія, а арестованные офицеры и чиновники во время судебнаго засѣданія находятся подъ надзоромъ назначеннаго для того офицера (807 и цирк. в. м. 27 нояб. 1895 № 6157). Затѣмъ предсѣдатель удостовѣряется въ самоличности подсудимаго и въ томъ, что онъ получилъ копію съ обвинительнаго акта (808); въ полковыхъ судахъ этого обряда, имѣющаго цѣлью опредѣлить, нѣтъ ли въ лицѣ подсудимаго препятствій къ немедленному разсмотрѣнію дѣла, не установлено, хотя нельзя отрицать

Digitized by Google

и тамъ возможности ошибки въ личности подсудимаго въ особенности при сужденіи нижнихъ чиновъ, не принадлежащихъ къ той части войскъ, при которой учрежденъ судъ. Для выясненія, возможно ли немедленное разсмотрѣніе дѣла, вслѣдъ за предложеніемъ подсудимому предварительныхъ вопросовъ въ военно-окружномъ судѣ секретарь прочитываетъ вслухъ списокъ лицъ, вызванныхъ къ судебному засѣданію, а предсѣдатель приводитъ въ извѣстность, всѣ ли они прибыли въ судъ, кто именно не явился и имѣется ли въ виду суда законная тому причина; въ случаѣ неявки кого-либо изъ лицъ, вызванныхъ къ судебному засѣданію, судъ выслушиваетъ объясненія сторонъ о возможности слушанія дѣла въ отсутствіе неявившихся и заключеніе военнаго прокурора о законности причины неявки, а затѣмъ постановляетъ опредѣленіе: 1) о признаніи причины неявки свидѣтеля законною или незаконною, при чемъ въ послѣднемъ случаѣ налагаетъ на неявившагося взысканіе, и 2) объ отсрочкѣ судебнаго засѣданія или о разсмотрѣніи дѣла въ отсутствіе не явившихся; при отсрочкѣ засѣданія судъ дѣлаетъ распоряженіе о повтореніи вызова свидѣтелю или о его приводѣ; разсмотрѣніе дѣла въ отсутствіе неявившихся свидѣтелей допускается только при законности причины неявки ихъ (когда можно прочесть ихъ показанія, данныя на предварительномъ слѣдствіи) или же при признаніи показанія свидѣтеля не существеннымъ, если причина его неявки является незаконною; при этомъ признаніе показанія свидѣтеля существеннымъ или несущественнымъ вполнѣ зависитъ отъ суда, который въ этомъ отношеніи не стѣсненъ заявленіями сторонъ. Послѣ повѣрки списка свидѣтелей, если всѣ они явились или если судъ постановилъ продолжать разсмотрѣніе дѣла, несмотря на неявку нѣкоторыхъ изъ нихъ, предсѣдатель суда приглашаетъ свидѣтелей удалиться въ назначенныя для нихъ особыя комнаты и не выходить оттуда прежде вызова ихъ къ допросу, при чемъ принимаются мѣры къ воспрепятствованію свидѣтелямъ стачки между собою. Свидѣтели изъ офицеровъ и лицъ привилегированныхъ сословій помѣщаются отдѣльно отъ нижнихъ чиновъ, и предсѣдатель приглашаетъ ихъ не имѣть разговоровъ по разбираемому дѣлу ни между собой, ни съ постороннимъ лицами, а для наблюденія за тѣмъ, чтобы свидѣтели изъ нижнихъ чиновъ не имѣли сношеній съ посторонними лицами, къ дверямъ свидѣтельской комнаты ставится безоружный нижній чинъ 809 — 811, 817 в. с. у., 95 ст. и 6 п. прилож. № 26 инстр. в. окр. суд.). Въ полковыхъ судахъ повѣрка вызванныхъ въ судъ свидѣтелей производится послѣ допроса подсудимаго по предъявленнымъ ему обвиненіямъ въ случаѣ, если онъ не признаетъ себя виновнымъ или если сдѣланное имъ сознаніе возбуждаетъ сомнѣніе (603, 607, 609—610, 613—614 в. с. у., 42—44, 47—51 инстр. полк. суд.). Если же подсудимый сознался и судъ признаетъ возможнымъ приступить къ постановленію приговора безъ дальнѣйшаго судебнаго разбирательства, то пред-

Digitized by Google

сѣдатель полкового суда немедленно роспускаетъ явившихся въ судъ свидѣтелей (40 инстр. полк. суд.). Измѣненіе въ производствѣ полковыхъ судовъ послѣдовательности порядка повѣрки свидѣтелей и допроса подсудимаго вызывается стремленіемъ устранить возможность отсрочки засѣданія за неявкою свидѣтелей въ тѣхъ случаяхъ, когда подсудимый признаетъ себя виновнымъ и сознаніе его не возбуждаетъ сомнѣнія.

II. *Судебное слѣдствіе* начинается чтеніемъ обвинительнаго акта и заканчивается переходомъ къ заключительнымъ преніямъ; оно направлено къ ознакомленію членовъ судебнаго присутствія со всѣми доказательствами по дѣлу и къ изслѣдованію на основаніи ихъ событія преступленія и виновности въ немъ подсудимаго. На судебномъ слѣдствіи: 1) повѣряются доказательства, собранныя при предварительномъ производствѣ, при чемъ судъ выслушиваетъ показанія свидѣтелей, осматриваетъ вещественныя доказательства, знакомится съ протоколами осмотровъ, освидѣтельствованій, а въ случаѣ сомнѣнія въ точности записей самъ повторяетъ тѣ дѣйствія, посредствомъ которыхъ доказательства были собраны; 2) доказательства пополняются новыми данными, не бывшими въ разсмотрѣніи при предварительномъ производствѣ. Изъ общаго правила, по которому на судебномъ слѣдствіи можно представлять всякія доказательства и изслѣдовать ихъ всѣми способами, допускаемыми на судѣ, сдѣлано ограниченіе для случаевъ установленія ненормальности умственныхъ способностей подсудимаго и душевной его болѣзни во время совершенія преступленія или послѣ онаго: освидѣтельствованіе состоянія умственныхъ способностей подсудимаго обязательно производится въ окружномъ судѣ гражданскаго вѣдомства съ участіемъ врачей-экспертовъ (прим. 832 и 659) и только въ военное время освидѣтельствованіе умственныхъ способностей подсудимаго производится въ военно-окружномъ судѣ или въ судѣ арміи чрезъ трехъ военныхъ врачей по назначенію мѣстнаго военнаго начальства, въ присутствіи всего наличнаго состава суда съ выслушаніемъ заключенія военно-прокурорскаго надзора (1343, 1360).

По исполненіи обрядовъ, сопровождающихъ открытіе судебнаго засѣданія исп. об. секретаря читаетъ вслухъ обвинительный актъ, а въ дѣлахъ частнаго обвиненія — кромѣ того, и жалобу частнаго обвинителя. Затѣмъ предсѣдательствующій излагаетъ въ краткихъ словахъ сущность обвиненія и спрашиваетъ подсудимаго, признаетъ ли онъ себя виновнымъ; при отрицательномъ отвѣтѣ подсудимаго никакихъ дальнѣйшихъ вопросовъ ему не предлагаютъ, и судъ прямо приступаетъ къ производству судебнаго слѣдствія, при чемъ однако подсудимый не лишается права дать, если пожелаетъ, объясненіе по дѣлу и до начала повѣрки доказательствъ (рѣш. г. в. с. 1892 г. № 42); при утвердительномъ отвѣтѣ подсудимаго ему предлагаются дальнѣйшіе вопросы по обстоятельствамъ дѣла и, если признаніе подсудимаго не возбуждаетъ никакого сомнѣнія, то судъ можетъ, не

Digitized by Google

производя судебнаго слѣдствія, перейти къ заключительнымъ преніямъ, при чемъ однако каждый изъ членовъ суда, военный прокуроръ и участвующія въ дѣлѣ лица (въ томъ числѣ и защитникъ) могутъ, несмотря на признаніе подсудимаго, потребовать производства судебнаго слѣдствія, и это требованіе обязательно выполняется. Если по дѣлу подсудимыхъ нѣсколько, то каждый изъ нихъ допрашивается порознь, при чемъ допросъ производится по усмотрѣнію предсѣдателя въ присутствіи или въ отсутствіе другихъ соучастниковъ, а въ послѣднемъ случаѣ отсутствующимъ подсудимымъ сообщается по возвращеніи ихъ въ залу засѣданія обо всемъ происходившемъ въ ихъ отсутствіе (818—822, 826, 871). Въ полковыхъ судахъ замѣняющій обвинительный актъ приказъ о преданіи суду въ судебномъ засѣданіи не читается вслухъ и судебное слѣдствіе начинается съ предъявленія подсудимому сущности обвиненія и предложенія ему вопроса о томъ, признаетъ ли онъ себя виновнымъ (598—600 и 603). Инструкція полковымъ судамъ воспрещаетъ предсѣдателю настаивать на томъ, чтобы подсудимый непремѣнно далъ отвѣтъ на вопросъ о виновности, и разспрашивать подсудимаго, не признавшаго себя виновнымъ; вмѣстѣ съ тѣмъ инструкція указываетъ на право суда ограничить судебное слѣдствіе повѣркою тѣхъ только обвиненій, по которымъ подсудимый не призналъ себя виновнымъ, на порядокъ допроса подсудимыхъ, если ихъ нѣсколько, и на обязанность суда выслушать несознающагося подсудимаго, если онъ пожелаетъ дать объясненіе (37—39, 41—42). Въ дѣлахъ о самовольныхъ отлучкахъ и побѣгахъ судъ обязанъ по выслушаніи подсудимаго постановить немедленно приговоръ (601); однако при несознаніи подсудимаго должны быть прочитаны тѣ документы, на которыхъ основано обвиненіе, а въ случаѣ надобности спрошены свидѣтели, показанія которыхъ необходимы для установленія какъ самаго факта самовольнаго отсутствія, такъ и его продолжительности. Равнымъ образомъ, по дѣламъ о неисправимо дурномъ поведеніи должны быть прочитаны выписка изъ журнала взысканій и донесеніе ближайшаго начальства о поведеніи подсудимаго (602). Ни въ уставѣ, ни въ инструкціи не имѣется указаній на право членовъ суда требовать производства судебнаго слѣдствія въ случаѣ, если признаніе подсудимаго возбуждаетъ сомнѣніе, но право это слѣдуетъ признать безспорнымъ.— Послѣ допроса подсудимаго производится повѣрка представленныхъ суду доказательствъ, при чемъ послѣ разсмотрѣнія каждаго доказательства предсѣдатель спрашиваетъ подсудимаго, не желаетъ ли онъ въ свое оправданіе представить какія-либо объясненія или опроверженія, а сверхъ того, предсѣдатель и, съ его разрѣшенія, члены суда непосредственно могутъ предлагать подсудимому вопросы по всѣмъ обстоятельствамъ дѣла, представляющимся имъ недостаточно разъясненными (823—824); стороны имѣютъ право дѣлать замѣчанія и давать объясненія по каждому дѣйствію, происходящему на судѣ (3 п. 801), а также обращать вниманіе суда на

Digitized by Google

подтвержденіе или отрицаніе извѣстнаго обстоятельства тѣмъ или другимъ свидѣтелемъ, но сопоставлять одно дѣйствіе судебнаго слѣдствія съ другимъ и выводить изъ этого заключенія въ пользу или во вредъ подсудимаго до заключительныхъ преній стороны не въ правѣ. Порядокъ судебнаго слѣдствія и способы изслѣдованія доказательствъ намѣчены закономъ лишь въ общихъ чертахъ. Въ началѣ слѣдствія обыкновенно выслушиваются устныя доказательства и прежде всего свидѣтели: именно сперва потерпѣвшій, затѣмъ свидѣтели, указанные прокуроромъ и частнымъ обвинителемъ, и наконецъ свидѣтели, на которыхъ сослался подсудимый; при этомъ порядокъ допроса свидѣтелей можетъ быть измѣненъ предсѣдателемъ суда по встрѣтившимся къ соблюденію его препятствіямъ или по особеннымъ уваженіямъ (840, 842). Наиболѣе категорично намѣченъ закономъ порядокъ допроса свидѣтелей. Свидѣтели призываются въ залу засѣданія, каждому изъ нихъ предлагаются предварительные вопросы для опредѣленія его личности (если въ томъ встрѣчается надобность) и отношеній къ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, а по полученіи отъ свидѣтелей отвѣтовъ предсѣдатель спрашиваетъ стороны, не имѣютъ ли онѣ какихъ-либо возраженій противъ допущенія свидѣтелей къ допросу и присягѣ; свидѣтели приводятся къ присягѣ, каждый по обряду своего вѣроисповѣданія духовнымъ лицомъ, по внушеніи имъ предварительно о святости присяги, а затѣмъ удаляются въ свидѣтельскія комнаты, при чемъ предсѣдатель предупреждаетъ свидѣтелей о томъ, чтобы они не разговаривали между собою по дѣлу, подлежащему разсмотрѣнію, и не сообщались съ посторонними лицами (843—844, 852—856, 616—617, 624—627 и 629 в. с. у., 51—58 инстр. полк. суд.). Для допроса свидѣтели призываются въ залу засѣданія порознь, каждому свидѣтелю передъ допросомъ предсѣдатель напоминаетъ объ отвѣтственности за лживыя показанія; допросъ начинается предложеніемъ свидѣтелю разсказать все, что ему извѣстно по дѣлу, не примѣшивая обстоятельствъ постороннихъ и не повторяя слуховъ, неизвѣстно отъ кого исходящихъ; затѣмъ начинается перекрестный допросъ свидѣтеля: предсѣдатель предоставляетъ сначала сторонѣ, вызвавшей свидѣтеля, а затѣмъ и противной сторонѣ предложить свидѣтелю отдѣльные вопросы по всѣмъ предметамъ, которые каждая изъ нихъ признаетъ нужнымъ выяснить; каждая сторона можетъ предложить свидѣтелю вторичные вопросы въ разъясненіе отвѣтовъ, данныхъ на вопросы противной стороны. Стороны могутъ спрашивать свидѣтелей о такихъ обстоятельствахъ, которыя доказываютъ, что онъ не могъ показаннаго видѣть и слышать или не могъ видѣть и слышать такъ, какъ о томъ свидѣтельствуетъ, но не въ правѣ сбивать и запутывать свидѣтеля, подсказывать ему отвѣтъ и убѣждать его къ опредѣленному показанію; если отвѣтами на вопросы сторонъ предметъ показанія не вполнѣ выясненъ, то предсѣдатель и съ его разрѣшенія члены суда могутъ

Digitized by Google

предложить свидѣтелю вопросы дополнительные; свидѣтели могутъ отказываться отвѣчать только на вопросы, уличающіе ихъ въ какомъ бы то ни было преступленіи. При допросѣ свидѣтелей имъ предъявляются вещественныя и письменныя доказательства, относящіяся къ предмету ихъ показанія, а по окончаніи допроса свидѣтели оставляются въ залѣ засѣданія до окончанія судебнаго слѣдствія на случай необходимости передопроса ихъ въ присутствіи другихъ свидѣтелей и очной съ ними ставки, но предсѣдатель по просьбѣ свидѣтелей и предъявленіи ее сторонамъ можетъ освободить ихъ и раньше (839, 857, 859—870, 632—639 в. с. у., 62—63 инстр. п. с.). Кромѣ свидѣтельскихъ показаній, на судебномъ слѣдствіи предъявляются и провѣряются письменныя и вещественныя доказательства, добытыя какъ предварительнымъ слѣдствіемъ, такъ и помимо его (630—631, 642, 836—838). Экспертиза производится судомъ или по собственному усмотрѣнію или по ходатайству сторонъ въ формѣ допроса лицъ, производившихъ ее на предварительномъ слѣдствіи или же въ формѣ повѣрки экспертизы въ самомъ судебномъ засѣданіи; при этомъ эксперты могутъ быть оставлены въ залѣ засѣданія на все время судебнаго слѣдствія, если судъ признаетъ, что для наибольшей достовѣрности ихъ объясненій и заключеній имъ необходимо выслушать показанія свидѣтелей и вообще все происходящее на судѣ (830—835 в. с. у., 59 инстр. полк. суд.). Судебное слѣдствіе заключается прочтеніемъ протоколовъ письменныхъ доказательствъ, съ которыми судъ по собственному почину или по предложенію сторонъ признаетъ нужнымъ ознакомиться (541—642, 827). Право на предложеніе вопросовъ подсудимому, свидѣтелямъ и свѣдущимъ людямъ и на дополненіе дѣла новыми доказательствами во время судебнаго слѣдствія признается уставомъ не только за сторонами, но и за судомъ по его собственной иниціативѣ. Судъ по своему почину можетъ вызвать прежнихъ экспертовъ или назначить новую экспертизу (830—832), поручить одному изъ членовъ или военныхъ слѣдователей повѣрку протокола осмотра, или произвести мѣстный осмотръ (828—829, 644—658 в. с. у., 66 инстр. полк. суд.), вызвать для допроса новыхъ свидѣтелей (65 инстр. полк. суд.), при чемъ для собранія дополнительныхъ свѣдѣній судъ можетъ пріостановить судебное засѣданіе (660, 805). По заключеніи судебнаго слѣдствія стороны не могутъ представлять никакихъ новыхъ доказательствъ, но если какая-либо изъ сторонъ признаетъ необходимымъ представить къ дѣлу вновь открывшееся доказательство, то должна объявить о томъ предварительно суду, который можетъ возобновить слѣдствіе и обязанъ лишь дать противной сторонѣ возможность приготовиться къ состязанію, для чего можетъ отложить окончаніе судебнаго слѣдствія (875—876). По дѣламъ, преслѣдуемымъ въ порядкѣ частнаго обвиненія, которыя начинаются не иначе, какъ по жалобамъ потерпѣвшихъ и могутъ быть оканчиваемы примиреніемъ, потерпѣвшему предоставляется подать

Digitized by Google

просьбу о прекращеніи дѣла миромъ, при чемъ о послѣдовавшемъ примиреніи составляется актъ, и судъ затѣмъ постановляетъ приговоръ объ освобожденіи подсудимаго отъ наказанія (рѣш. г. в. с. 1888 № 78; полковой судъ кромѣ того по дѣламъ этой категоріи прежде постановленія приговора долженъ принять мѣры для склоненія сторонъ къ миру, на военно-окружные же суды эта обязанность закономъ не возлагается (622, 877 рѣш. г. в. с. 1890 № 124). Въ военно-окружныхъ судахъ порядокъ разсмотрѣнія на судебномъ слѣдствіи тѣхъ или другихъ доказательствъ вполнѣ зависитъ отъ усмотрѣнія предсѣдателя, въ полковыхъ же судахъ предсѣдатель обязанъ въ точности соблюдать указанную въ законѣ послѣдовательность хода засѣданія, при чемъ судебное слѣдствіе заключается: 1) въ допросѣ свидѣтелей и свѣдущихъ людей, 2) въ осмотрѣ вещественныхъ доказательствъ, 3) въ прочтеніи показаній свидѣтелей и документовъ, имѣющихъ отношеніе къ дѣлу, 4) въ отобраніи показаній отъ новыхъ свидѣтелей, 5) въ производствѣ осмотровъ, освидѣтельствованій, обысковъ, и выемокъ (35, 42, 60 и 61 инстр. полк. суд.).

III. *Заключительныя пренія сторонъ* завершаютъ судебное слѣдствіе съ тѣмъ, чтобы каждая сторона имѣла возможность на основаніи совокупности доказательствъ, провѣренныхъ судебнымъ слѣдствіемъ, высказать свои доводы и опровергнуть заявленія противной стороны. Содержаніе заключительныхъ преній образуется изъ фактическихъ и юридическихъ данныхъ и доводовъ, но всѣ соображенія, приводимыя сторонами въ доказательство выставляемыхъ ими положеній, должны быть основаны на обстоятельствахъ, относящихся къ дѣлу и провѣренныхъ судебнымъ слѣдствіемъ; на новыя обстоятельства, не бывшія предметомъ судебнаго разсмотрѣнія, стороны въ заключительныхъ преніяхъ ссылаться не могутъ (878). Стороны не должны позволять себѣ оскорбительныхъ для чьей-либо личности отзывовъ и нарушенія должнаго уваженія къ религіи, закону и установленнымъ властямъ, не въ правѣ напоминать судьямъ о важности лежащей на нихъ обязанности и необходимости строгаго поддержанія дисциплины, а также осуждать установленные закономъ въ военномъ быту порядки, употреблять въ отношеніи военныхъ начальниковъ выраженія, не соотвѣтствующія ихъ достоинству и власти, и порицать ихъ распоряженія; въ случаѣ нарушенія этихъ правилъ, а равно и при выходѣ преній изъ предѣловъ судебнаго слѣдствія предсѣдатель обязанъ остановить допустившую нарушеніе сторону въ силу предоставленной ему распорядительной власти (782, 886—887).

Въ производствѣ полковыхъ судовъ заключительныхъ преній не установлено въ виду ненужности ихъ по характеру разбирательства дѣлъ въ этихъ судахъ; по разсмотрѣніи всѣхъ собранныхъ по дѣлу доказательствъ судъ выслушиваетъ окончательныя объясненія подсудимаго и другихъ

Digitized by Google

участвующихъ въ разъясненіи дѣла лицъ, при чемъ подсудимый выслушивается послѣднимъ (661).

Въ военно-окружныхъ судахъ заключительныя пренія состоятъ: 1) изъ обвинительной рѣчи военнаго прокурора, а въ дѣлахъ о преступленіяхъ, преслѣдуемыхъ въ порядкѣ частнаго обвиненія, кромѣ того, изъ объясненій частнаго обвинителя, 2) изъ объясненій гражданскаго по дѣлу истца и 3) изъ защитительной рѣчи защитника и объясненій самого подсудимаго; по окончаніи первыхъ рѣчей допускаются реплики для изложенія возраженій и опроверженія доводовъ, приведенныхъ противникомъ, при чемъ послѣднее слово во всякомъ случаѣ предоставляется подсудимому или его защитнику (879 и 890). Военный прокуроръ излагаетъ въ обвинительной рѣчи существенныя обстоятельства обвиненія въ томъ видѣ, въ какомъ они выяснились на судебномъ слѣдствіи, и заключеніе свое какъ о виновности подсудимаго, такъ и о наказаніи, которому онъ подлежитъ по закону; если подсудимый преданъ суду вопреки заключенію военно-прокурорскаго надзора, то поддерживающій обвиненіе долженъ изложить въ обвинительной рѣчи всѣ тѣ доказательства и доводы, которые указаны предавшимъ подсудимаго суду военнымъ начальникомъ; передъ отправленіемъ въ командировку съ временнымъ военнымъ судомъ помощн. воен. прокурора, находя, что по какому-либо дѣлу, въ разсмотрѣніи котораго онъ не участвовалъ, не имѣется достаточныхъ основаній для поддержанія на судѣ выводовъ обвинительнаго акта, обязанъ доложить о семъ военному прокурору, для полученія отъ него соотвѣтственныхъ указаній относительно тѣхъ доказательствъ и доводовъ, которые военный прокуроръ считаетъ нужнымъ представить суду. Въ рѣчи своей прокуроръ не долженъ представлять дѣло въ одностороннемъ видѣ, а если находитъ оправданія подсудимаго уважительными, то обязанъ по совѣсти заявить о томъ суду, не поддерживая опровергнутаго судебнымъ слѣдствіемъ обвинительнаго акта; при этомъ не позже слѣдующаго за засѣданіемъ дня (или по возвращеніи изъ командировки со временнымъ военнымъ судомъ) помощникъ военнаго прокурора, отказавшійся во время засѣданія отъ обвиненія или измѣнившій его, обязанъ доложить военному прокурору побудившія его къ тому причины (880—882 в. с. у., 25, 26, 32 инстр. воен. прок. надз.). Вслѣдъ за рѣчью военнаго прокурора по дѣламъ частнымъ представляетъ свои объясненія частный обвинитель; если же по дѣлу предъявленъ гражданскій искъ, то истецъ можетъ объяснять и доказывать всѣ тѣ дѣйствія и обстоятельства, отъ признанія и опредѣленія которыхъ зависятъ его требованія, но не въ правѣ касаться уголовной отвѣтственности подсудимаго. Наконецъ, защитникъ или самъ подсудимый въ защитительной рѣчи объясняютъ обстоятельства и доводы, опровергающіе или ослабляющіе выведенное противъ подсудимаго обвиненіе, при чемъ могутъ доказывать, что дѣйствія, вмѣняемыя подсудимому въ вину, не воспрещены закономъ подъ

Digitized by Google

страхомъ наказанія, что наказаніе не можетъ быть примѣнено къ подсудимому за давностью, милостивымъ манифестомъ или другими причинами, что требуемое гражданскимъ истцомъ вознагражденіе незаконно или слишкомъ велико; защитникъ и подсудимый могутъ также ходатайствовать о смягченіи наказанія, требуемаго прокуроромъ (883—885, 888—889). За первою серіею рѣчей можетъ слѣдовать вторая, третья и дальнѣйшія, пока предсѣдатель не признаетъ, что спорный вопросъ сторонами исчерпанъ; на практикѣ принято говорить не болѣе двухъ разъ, при чемъ всѣ объясненія по существу дѣла должны быть сгруппированы въ первой рѣчи, вторая же является исключительно возраженіемъ на доводы противной стороны. Послѣ окончательныхъ объясненій защитника предсѣдатель спрашиваетъ самого подсудимаго, не желаетъ ли онъ представить еще что-либо въ свое оправданіе и, выслушавъ его объясненія, объявляетъ пренія сторонъ прекращенными; отсутствіе въ протоколѣ судебнаго засѣданія удостовѣренія въ томъ, что подсудимому было предоставлено послѣднее слово, признается существеннымъ нарушеніемъ (891).

IV. *Судебный приговоръ*. По окончаніи заключительныхъ преній судъ приступаетъ къ постановленію приговора, который представляетъ собою результатъ всего разсмотрѣнія дѣла. Процедура постановленія приговора является различной въ зависимости отъ важности уголовнаго дѣла, сложности того порядка, который предшествовалъ постановленію приговора, и степени предоставленной суду власти при рѣшеніи уголовныхъ дѣлъ. Въ Австріи по удаленіи изъ засѣданія допрошеннаго подсудимаго аудиторъ даетъ заключеніе о виновности подсудимаго и слѣдуемомъ ему по закону наказаніи, а затѣмъ ставитъ вопросы, подлежащіе разрѣшенію суда, и собираетъ голоса; голоса подаются каждымъ членомъ суда отдѣльно, правомъ голоса пользуется и аудиторъ; приговоры постановляются простымъ большинствомъ голосовъ. Объявляется приговоръ подсудимому въ томъ же засѣданіи послѣ утвержденія приговора военнымъ начальникомъ. Въ Англіи основаніемъ приговора служитъ обвинительный актъ; указанныя въ его выводахъ обвиненія разрѣшаются судомъ по большинству голосовъ; въ генеральныхъ военныхъ судахъ при совѣщаніи судей присутствуетъ безъ права голоса судебный адвокатъ. Постановленный приговоръ о винѣ или невиновности (finding) объявляется подсудимому въ публичномъ засѣданіи, и въ случаѣ оправданія онъ немедленно освобождается изъ-подъ стражи. Въ случаѣ признанія подсудимаго виновнымъ судъ приступаетъ къ изслѣдованію обстоятельствъ, вліяющихъ на опредѣленіе наказанія, для чего допрашиваетъ свидѣтелей, разсматриваетъ документы и т. д. По окончаніи этого изслѣдованія судъ постановляетъ приговоръ о наказаніи (sentence) по большинству голосовъ, при чемъ при равенствѣ голосовъ перевѣсъ даетъ голосъ предсѣдателя. Приговоръ о наказаніи объявляется подсудимому только послѣ утвержденія его военнымъ начальникомъ.

Digitized by Google

Во Франціи по окончаніи судебнаго слѣдствія предсѣдатель распоряжается объ удаленіи подсудимаго, судьи удаляются въ совѣщательную комнату (или, если обстоятельства тому препятствуютъ, предсѣдатель распоряжается объ удаленіи публики) и не имѣютъ права ни сообщаться съ кѣмъ-нибудь, ни расходиться до тѣхъ поръ, пока не будетъ постановленъ приговоръ; они совѣщаются въ отсутствіе правительственнаго комиссара и секретаря, при чемъ берутъ съ собою въ совѣщательную комнату письменное производство. О каждомъ изъ подсудимыхъ предсѣдатель ставитъ на разрѣшеніе суда вопросы: 1) о виновности подсудимаго въ томъ дѣяніи, которое ему приписывается, 2) о наличности увеличивающихъ вину обстоятельствъ, 3) о наличности обстоятельствъ, освобождающихъ подсудимаго отъ наказанія, и 4) о наличности разумѣнія, если подсудимый моложе 16 лѣтъ. Эти вопросы могутъ быть разрѣшены въ смыслѣ, неблагопріятномъ для подсудимаго, только большинствомъ 5 голосовъ противъ двухъ, обстоятельства же, уменьшающія вину, признаются простымъ большинствомъ голосовъ; предсѣдатель собираетъ голоса, начиная съ младшаго, и заявляетъ свое мнѣніе послѣднимъ. Если подсудимый признанъ виновнымъ, военный судъ совѣщается о примѣненіи наказанія, при чемъ наказаніе опредѣляется большинствомъ 5 голосовъ противъ 2-хъ, а если такого большинства голосовъ не составится, то принимается мнѣніе, наиболѣе благопріятное для подсудимаго. Приговоръ объявляется въ публичномъ засѣданіи, при чемъ предсѣдатель читаетъ основанія приговора и его резолютивную часть; приговоръ можетъ быть оправдательный, освобождающій отъ наказанія, если судъ признаетъ, что дѣяніе подсудимаго не даетъ основанія къ примѣненію наказанія, или обвинительный. Подсудимому приговоръ объявляется правительственнымъ комиссаромъ, который распоряжается о прочтеніи приговора секретаремъ въ присутствіи вооруженной стражи (ст. 131—134, 136 и 141 кодекса). Въ Швейцаріи постановки вопросовъ не установлено и рѣшеніе по отдѣльнымъ спорнымъ обстоятельствамъ, а также самый приговоръ постановляются простымъ большинствомъ голосовъ; въ видѣ исключенія смертный приговоръ можетъ быть произнесенъ только большинствомъ 6 голосовъ. Приговоръ можетъ быть только оправдательный или обвинительный; содержаніемъ его является дѣяніе, указанное въ жалобѣ, но судъ не связанъ юридической квалификаціей обвинительнаго акта. Приговоръ излагается письменно съ указаніемъ по фактическимъ признакамъ признанныхъ судомъ преступныхъ дѣяній подсудимаго и примѣненныхъ статей закона, подписывается главнымъ судьей и секретаремъ и объявляется сторонамъ главнымъ судьей, который объясняетъ при этомъ порядокъ обжалованія приговора. Въ тѣхъ случаяхъ, когда судъ считаетъ нужнымъ подвергнуть подсудимаго за учиненный имъ проступокъ дисциплинарному взысканію, въ оправдательный приговоръ включается постановленіе о передачѣ подсудимаго военному начальству, которое безъ этой оговорки не

Digitized by Google

въ правѣ наложить на подсудимаго дисциплинарное взысканіе за проступокъ, въ которомъ онъ оправданъ приговоромъ суда (157—161, 164 уст.). Въ Германіи по окончаніи повѣрки доказательствъ и заключительныхъ преній судьи удаляются въ совѣщательную комнату, при чемъ руководившій ходомъ судебнаго засѣданія совѣтникъ военнаго суда руководитъ совѣщаніемъ и собираетъ голоса. Рѣшеніе вопросовъ о виновности не въ пользу подсудимаго можетъ быть постановлено не иначе, какъ большинствомъ $^2/_3$ голосовъ; всѣ остальныя рѣшенія постановляются простымъ большинствомъ, при чемъ при раздѣленіи голосовъ на нѣсколько мнѣній голоса, наиболѣе невыгодные для подсудимаго, присоединяются къ ближайшимъ, менѣе невыгоднымъ, до тѣхъ поръ, пока не составится требуемаго большинства; члены суда подаютъ голоса по старшинству, начиная съ младшаго, при чемъ совѣтникъ военнаго суда, руководящій совѣщаніемъ, подаетъ голосъ первымъ. Въ приговорѣ излагаются факты, признанные судомъ доказанными, указываются существенныя доказательства этихъ фактовъ, примѣненныя судомъ статьи закона и обстоятельства, послужившія основаніемъ къ опредѣленію мѣры наказанія. Приговоръ объявляется подсудимому въ томъ же засѣданіи, и не позже 3-хъ дней по объявленіи долженъ быть изложенъ въ окончательной формѣ (314—327 уст.).

Въ Россіи въ *полковыхъ судахъ* по выслушаніи послѣдняго объясненія подсудимаго предсѣдатель суда объявляетъ о томъ, что судъ приступитъ къ постановленію приговора, и удаляется вмѣстѣ съ судьями въ совѣщательную комнату или же удаляетъ изъ залы засѣданія дѣлопроизводителя, участвующихъ въ дѣлѣ лицъ и постороннюю публику, при чемъ до постановленія приговора судьи не должны входить ни въ какія сношенія съ посторонними лицами и дѣлопроизводителемъ. Вопросы о винѣ или невиновности подсудимаго рѣшаются судомъ по внутреннему убѣжденію, основанному на свободной оцѣнкѣ разсмотрѣнныхъ на судебномъ слѣдствіи доказательствъ и подлежащему провѣркѣ полкового командира; вопросы о примѣненіи законовъ рѣшаются судомъ на точномъ основаніи законовъ. При постановленіи приговора могутъ быть приняты во вниманіе только тѣ доказательства, которыя были провѣрены на судебномъ слѣдствіи и предъявлены участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, а потому полковой судъ не въ правѣ основывать свой приговоръ на показаніяхъ свидѣтелей и документахъ, не бывшихъ предметомъ судебнаго разсмотрѣнія, на предположеніяхъ или фактахъ, сдѣлавшихся извѣстными судьямъ помимо судебнаго разбирательства (664—666 в. с. у., 74—78 инстр. полк. суд.). Полковые суды не обязаны излагать рѣшаемые ими вопросы о виновности подсудимаго письменно, но вопросы по каждому обвиненію и о виновности каждаго изъ подсудимыхъ должны быть рѣшены отдѣльно. Если вопросъ о виновности будетъ рѣшенъ въ утвердительномъ смыслѣ, судъ переходитъ къ рѣшенію вопроса о примѣненіи къ винѣ под-

Digitized by Google

судимаго законовъ о наказаніи, при чемъ прежде всего опредѣляетъ, какою статьею закона предусматривается дѣяніе подсудимаго, затѣмъ избираетъ видъ, степень и мѣру наказанія, въ зависимости отъ признанныхъ судомъ обстоятельствъ (668 в. с. у., 81—89 инстр. полк. суд.). Всѣ вопросы, возникающіе при постановленіи приговора, рѣшаются простымъ большинствомъ голосовъ, которое можетъ образоваться изъ одинаковыхъ мнѣній предсѣдателя и одного члена суда, противъ несогласнаго съ ними другого члена, или изъ одинаковыхъ мнѣній двухъ членовъ суда противъ несогласнаго съ ними предсѣдателя; если же предсѣдатель и члены суда будутъ держаться каждый различныхъ мнѣній (что возможно только при рѣшеніи вопросовъ о примѣненіи закона), то рѣшеніе постановляется по мнѣнію предсѣдателя въ уваженіе къ старшинству чина и служебному положенію предсѣдателя, большей его опытности служебной и судейской; не согласившіеся съ мнѣніемъ большинства судьи не имѣютъ права подавать особыхъ мнѣній и обязаны подписать приговоръ (667 в. с. у., 73 и 99 инстр. полк. суд.). Кромѣ вопросовъ о виновности и наказаніи подсудимаго полковой судъ рѣшаетъ другіе вопросы, входящіе въ составъ приговора (см. выше стр. 87—88), а именно о вознагражденіи за вредъ и убытки, о возвращеніи вещей, добытыхъ преступленіемъ, и другихъ вещественныхъ доказательствахъ, о возмѣщеніи судебныхъ издержекъ (668—671 в. с. у., 90—91, 94—98 инстр. полк. суд.). По разрѣшеніи всѣхъ вопросовъ, относящихся къ обвиненію подсудимаго, предсѣдатель записываетъ вкратцѣ постановленный судомъ приговоръ (краткій приговоръ), при чемъ не приводится ни основаній, по которымъ судъ пришелъ къ заключенію о винѣ или невиновности подсудимаго, ни соображеній суда о примѣненіи законовъ о наказаніи, а указывается лишь въ случаѣ обвинительнаго приговора— въ какомъ преступленіи подсудимый признанъ виновнымъ и какое окончательно назначено ему наказаніе, при оправданіи — какое обвиненіе признано судомъ не доказаннымъ или не подлежащимъ вмѣненію по законнымъ причинамъ, при освобожденіи отъ наказанія—законная къ тому причина; кромѣ того въ краткомъ приговорѣ должны быть сдѣланы ссылки на примѣненныя судомъ статьи закона и включены постановленія суда: а) о судебныхъ издержкахъ, б) о вещественныхъ доказательствахъ и вещахъ, добытыхъ преступленіемъ, в) о вознагражденіи за вредъ и убытки и г) о ходатайствѣ предъ командиромъ полка о смягченіи подсудимому наказанія. Краткій приговоръ подписывается предсѣдателемъ и членами; судъ возвращается въ залу засѣданія и предсѣдатель объявляетъ публично приговоръ; при этомъ предсѣдатель объясняетъ подсудимому, что онъ имѣетъ право принести жалобу на имя командира полка, если находитъ приговоръ суда неправильнымъ. а также назначаетъ членамъ суда день и часъ для подписанія приговора въ окончательной формѣ и затѣмъ закрываетъ засѣданіе (672—673 в. с у.

Digitized by Google

100—102 инстр. п. с.). Не далѣе, какъ въ трехъ-дневный срокъ по объявленіи приговора, а по дѣламъ о побѣгахъ, самовольныхъ отлучкахъ и дурномъ поведеніи — не далѣе слѣдующаго дня, объявленный приговоръ долженъ быть изложенъ въ окончательной формѣ. По всѣмъ частямъ рѣшенія суда приговоръ въ окончательной формѣ долженъ въ точности соотвѣтствовать краткому приговору; въ немъ должно быть обозначено время постановленія приговора (годъ, мѣсяцъ и число), составъ суда, званія, имена и фамиліи подсудимаго и участвующихъ въ дѣлѣ лицъ, кѣмъ именно и по обвиненію въ какомъ преступленіи подсудимый былъ преданъ суду и краткія свѣдѣнія о возрастѣ, происхожденіи, заслугахъ и прежней судимости подсудимаго. Затѣмъ приводятся разсмотрѣнныя при судебномъ разбирательствѣ обстоятельства дѣла, вслѣдствіе которыхъ судъ призналъ подсудимаго виновнымъ или оправдалъ его, при чемъ судъ долженъ сопоставлять обстоятельства, изобличающія или оправдывающія подсудимаго, и указать, почему одни изъ доказательствъ приняты судомъ, а другія отвергнуты. Изъ приведенныхъ обстоятельствъ и соображеній суда относительно ихъ оцѣнки дѣлается выводъ, заключающійся въ сущности рѣшенія суда о винѣ или невиновности, которое излагается съ указаніемъ существенныхъ фактическихъ обстоятельствъ того дѣянія, которое вмѣнено подсудимому въ вину или признано недоказаннымъ. Далѣе, если подсудимый признанъ виновнымъ, указывается, какое преступленіе составляетъ каждое изъ признанныхъ обвиненій, какою статьею закона оно предусмотрѣно, какое наказаніе положено за него въ законѣ и избрано судомъ и наконецъ назначенное подсудимому въ окончательномъ выводѣ наказаніе со всѣми его послѣдствіями и замѣною его въ случаѣ надобности; если подсудимый оправданъ—излагается постановленіе объ оправданіи подсудимаго съ указаніемъ признанной судомъ причины невмѣненія; при освобожденіи отъ наказанія – указываются со ссылкою на законъ причины освобожденія и излагается самое постановленіе объ освобожденіи подсудимаго отъ наказанія. Наконецъ, въ приговоръ въ окончательной формѣ включаются всѣ остальныя постановленія суда, имѣющіяся въ краткомъ приговорѣ. Приговоръ въ окончательной формѣ подписывается предсѣдателемъ и членами суда и скрѣпляется дѣлопроизводителемъ. Въ военное время постановленный полковымъ или этапнымъ судомъ приговоръ излагается прямо въ окончательной формѣ и объявляется въ томъ же засѣданіи, въ которомъ было окончено разбирательство дѣла, и никакъ не далѣе слѣдующаго дня (675—676, 1361 в. с. у., 103 инстр. п. с.).

Въ военно - окружныхъ судахъ постановленіе судебнаго приговора складывается изъ слѣдующихъ моментовъ: 1) постановки вопросовъ, 2) разрѣшенія вопросовъ, 3) постановленія и провозглашенія резолюціи, 4) изложенія подробнаго приговора и 5) объявленія приговора.

1) *Постановка вопросовъ*. По окончаніи судебнаго слѣдствія и заключительныхъ преній судъ удаляется въ совѣщательную комнату, при

Digitized by Google

чемъ беретъ съ собою письменное слѣдственное производство (892). Предлагаемая предсѣдателемъ редакція вопросовъ обсуждается и окончательно устанавливается судомъ по большинству голосовъ и излагается предсѣдателемъ въ вопросномъ листѣ, который подписывается предсѣдателемъ и членами суда (893, 901, рѣш. г. в. с. 1894 № 4). Всѣ вопросы о виновности должны быть постановлены одновременно и судъ не въ правѣ ставить вопросы одинъ послѣ другого по мѣрѣ ихъ обсужденія; стороны участія въ постановкѣ вопросовъ не принимаютъ и поставленные судомъ на свое разрѣшеніе вопросы не объявляются. а) Основаніемъ вопросовъ о виновности должны служить выводы обвинительнаго акта, а также судебное слѣдствіе и заключительныя пренія, въ чемъ они развиваютъ, дополняютъ или измѣняютъ тѣ выводы (895). Судъ прежде всего долженъ поставить вопросы по обвиненіямъ, выведеннымъ въ обвинительномъ актѣ, хотя бы прокуроръ отказался отъ поддержки какого-либо изъ этихъ обвиненій; обязательными для суда при постановкѣ вопросовъ являются только выводы обвинительнаго акта и при томъ лишь сущность этихъ выводовъ, а не дословное ихъ изложеніе; по разъясненіямъ главн. воен. суда въ общемъ правилѣ судъ обязанъ поставить на свое разрѣшеніе вопросы о виновности подсудимаго только въ указанныхъ въ выводахъ обвинительнаго акта преступленіяхъ, но если подсудимый обвиняется въ присвоеніи или растратѣ ввѣреннаго ему по службѣ казеннаго имущества, и количество недостающаго имущества приведено въ извѣстность, то судъ на случай отрицательнаго отвѣта на вопросъ о виновности въ растратѣ долженъ поставить дополнительный вопросъ о томъ, не произошла ли утрата имущества вслѣдствіе небрежности, невнимательности или другихъ упущеній подсудимаго; въ вопросахъ должны быть исчерпаны всѣ обвиненія, предъявленныя противъ подсудимаго, и отсутствіе вопроса по одному изъ менѣе важныхъ преступленій признается нарушеніемъ несущественнымъ только въ томъ случаѣ, если въ приговорѣ подробно и точно изложено постановленное судомъ по поводу этого обвиненія рѣшеніе. Вопросы по даннымъ, выяснившимся на судебномъ слѣдствіи и въ заключительныхъ преніяхъ, ставятся судомъ только тогда, когда вновь обнаруженныя или измѣнившіяся на судебномъ слѣдствіи обвиненія подлежатъ немедленному разсмотрѣнію суда (см. выше стр. 140). Опредѣленіе въ каждомъ отдѣльномъ случаѣ, измѣнилось ли на судѣ свойство обвиненія, указаннаго въ выводахъ обвинительнаго акта, и было ли основаніе ставить вопросъ по даннымъ судебнаго слѣдствія, вполнѣ зависитъ отъ суда, рѣшающаго дѣло по существу и не подлежитъ повѣркѣ въ кассаціонномъ порядкѣ; только въ случаѣ предъявленія военнымъ прокуроромъ новаго обвиненія или измѣненія обвиненія, предъявленнаго подсудимому по обвинительному акту, судъ обязанъ поставить по этому новому обвиненію особый вопросъ. б) Группировка вопросовъ. Весь матеріалъ, предлагаемый въ вопросахъ на разрѣшеніе судей, распредѣляется такъ: въ главномъ

Digitized by Google

вопросѣ излагаются обстоятельства, относящіяся къ виновности подсудимаго въ томъ преступленіи, которое изложено въ выводахъ обвинительнаго акта; наряду съ нимъ ставятся дополнительные или вспомогательные вопросы о виновности подсудимаго въ другихъ преступленіяхъ, выяснившихся на судебномъ слѣдствіи, и частные вопросы объ отдѣльныхъ обстоятельствахъ, опредѣляющихъ степень виновности, вліяющихъ на наказуемость или устраняющихъ уголовную отвѣтственность. Если подсудимый обвиняется въ совершеніи нѣсколькихъ преступленій, то о виновности его въ каждомъ преступленіи долженъ быть поставленъ отдѣльный вопросъ; точно также въ случаяхъ соучастія отдѣльные вопросы должны быть поставлены о виновности каждаго изъ соучастниковъ; поэтому главныхъ вопросовъ можетъ быть поставлено нѣсколько. Дополнительные вопросы ставятся какъ на случай отрицательнаго отвѣта на главный вопросъ, если первоначальное обвиненіе на судѣ измѣнилось, такъ и независимо отъ главнаго вопроса, если на судебномъ слѣдствіи выяснилось новое обвиненіе. Наконецъ, частные вопросы ставятся: а) о степени приведенія злого умысла въ исполненіе, б) о степени соучастія каждаго изъ соучастниковъ, в) о томъ, дѣйствовалъ ли подсудимый съ полнымъ разумѣніемъ, если во время совершенія преступленія ему было менѣе 17 л., и г) объ обстоятельствахъ, особо увеличивающихъ или уменьшающихъ степень виновности (897—900). в) Формулировка вопросовъ. Вопросы ставятся по каждому предмету обвиненія отдѣльно и соединеніе въ одинъ вопросъ нѣсколькихъ обвиненій является нарушеніемъ, которое признается несущественнымъ только въ тѣхъ случаяхъ, когда въ приговорѣ подробно изложено, въ какомъ именно смыслѣ разрѣшено каждое изъ соединенныхъ въ одномъ вопросѣ обвиненій. Точно также является нарушеніемъ предложеніе вопросовъ не о дѣйствіяхъ, составляющихъ предметъ обвиненія, а о виновности въ преступленіи, предусмотрѣнномъ въ законѣ, въ формѣ юридическаго опредѣленія. Затѣмъ, въ отличіе отъ общаго процесса, со введеніемъ въ дѣйствіе пересмотрѣнной въ 1884 г. редакціи в. с. у., военные суды обязываются начинать вопросъ о виновности подсудимаго словами: „совершилъ ли подсудимый такое-то дѣяніе“. Наконецъ, въ вопросахъ о виновности подсудимаго должны заключаться всѣ признаки особеннаго состава преступленія. г) Раздѣленіе главнаго вопроса на его составныя части (элементарные вопросы). Вопросы о дѣйствительности событія преступленія, составляющаго предметъ обвиненія, о совершеніи онаго подсудимымъ и о вмѣненіи подсудимому въ вину имъ содѣяннаго, соединяются въ одинъ совокупный вопросъ о виновности подсудимаго только въ томъ случаѣ, когда никѣмъ не возбуждается сомнѣнія ни въ томъ, что событіе преступленія дѣйствительно совершилось, ни въ томъ, что оно было дѣяніемъ подсудимаго, ни въ томъ, что оно должно быть вмѣнено ему въ вину. Въ случаѣ же какого-либо сомнѣнія по которому-либо изъ этихъ вопросовъ,

Digitized by Google

они должны быть поставлены отдѣльно (896). При сомнѣніи въ дѣйствительности событія преступленія или въ томъ, что оно было дѣяніемъ подсудимаго, ставятся отдѣльные вопросы о дѣйствительности событія преступленія и о совершеніи его подсудимымъ; при сомнѣніи о вмѣненіи дѣянія въ вину ставятся вопросы о совершеніи подсудимымъ преступнаго дѣянія и о наличности причины, уничтожающей по закону вмѣняемость, съ точнымъ указаніемъ этой причины и ея законныхъ условій; при сомнѣніи въ событіи преступленія и о вмѣненіи его въ вину, а равно при возникшемъ сомнѣніи по всѣмъ тремъ элементарнымъ вопросамъ каждый изъ нихъ долженъ быть поставленъ отдѣльно. Постановка совокупнаго вопроса о виновности признается главн. воен. судомъ существеннымъ нарушеніемъ, если на этотъ вопросъ данъ былъ судомъ отрицательный отвѣтъ и если изъ сопоставленія отвѣта съ вопросомъ нельзя съ точностью опредѣлить, по какой именно изъ указанныхъ въ п. 910 ст. причинъ послѣдовало оправданіе подсудимаго. Раздѣленіе вопроса о виновности на элементарные требуется только въ случаяхъ возникновенія у судей сомнѣнія по одному изъ этихъ вопросовъ; если же такого сомнѣнія никѣмъ изъ судей не возбуждается или если оно возбуждается только меньшинствомъ судей, то судъ въ правѣ поставить на свое разрѣшеніе одинъ совокупный вопросъ о совершеніи подсудимымъ того дѣянія, въ которомъ онъ обвиняется, хотя бы стороны возбуждали сомнѣніе по элементарнымъ вопросамъ или даже хотя бы военный прокуроръ отказался отъ обвиненія подсудимаго въ преступленіи, указанномъ въ выводахъ обвинительнаго акта; усмотрѣніе суда ограничивается въ этомъ отношеніи лишь требованіемъ, чтобы на совокупный вопросъ о виновности былъ данъ судомъ утвердительный, а не отрицательный отвѣтъ. д) Вопросы о виновности подсудимаго и о примѣненіи закона. Какъ въ общемъ, такъ и въ военномъ процессѣ вопросы о виновности подсудимаго рѣшаются судьями по внутреннему убѣжденію, вопросы же о наказаніи и другихъ послѣдствіяхъ преступленія и судебнаго о немъ производства—на точномъ основаніи закона (902 и 906). Постановка вопросовъ о примѣненіи закона для военныхъ судовъ, въ отличіе отъ процесса общаго, является необязательною; въ случаѣ надобности эти вопросы могутъ быть поставлены судомъ, но не должны быть смѣшиваемы съ вопросами о виновности и излагаются на особомъ листѣ. Къ числу вопросовъ о примѣненіи закона главн. воен. судъ относитъ вопросы о томъ, находился ли потерпѣвшій оскорбленіе при исполненіи служебныхъ обязанностей, существовали ли между подсудимымъ и потерпѣвшимъ отношенія подчиненности, какія обязанности были возложены на подсудимаго, затѣмъ вопросы о цѣнности присвоеннаго и растраченнаго имущества, прежней судимости и правахъ состоянія подсудимаго, наконецъ въ дѣлахъ о превышеніи и бездѣйствіи власти вопросъ о томъ, имѣло ли преступленіе подсудимаго важ-

Digitized by Google

ныя послѣдствія. Наоборотъ, къ числу вопросовъ о виновности главн. воен. судъ относитъ всѣ вопросы, касающіеся фактическихъ обстоятельствъ обвиненія, наличности данныхъ, которыми обусловливается невмѣняемость, наличности увеличивающихъ и уменьшающихъ вину обстоятельствъ.

2) *Разрѣшеніе вопросовъ*. По установленіи вопросовъ судъ приступаетъ къ обсужденію вопросовъ, по окончаніи котораго судьи подаютъ голоса устно, по каждому вопросу отдѣльно, начиная съ младшаго, при чемъ предсѣдатель объявляетъ свое мнѣніе послѣ всѣхъ. Сосчитавъ вслухъ голоса утвердительные и отрицательные, предсѣдатель отмѣчаетъ противъ каждаго вопроса послѣдовавшее рѣшеніе (903); оставленіе въ вопросномъ листѣ нѣкоторыхъ вопросовъ безъ отвѣта признается существеннымъ нарушеніемъ. При рѣшеніи вопросовъ о винѣ или невиновности судьи должны склонять свои мнѣнія къ единогласному рѣшенію; если по надлежащемъ совѣщаніи разномысліе не устранится, то поставленные вопросы разрѣшаются по большинству голосовъ, при раздѣленіи же голосовъ поровну, принимается мнѣніе, болѣе благопріятное для подсудимаго. При рѣшеніи вопросовъ о примѣненіи закона за основаніе рѣшенія при раздѣленіи голосовъ на два или болѣе мнѣнія принимается то изъ нихъ, которое соединяетъ въ себѣ наиболѣе голосовъ; при равенствѣ голосовъ отдается предпочтеніе мнѣнію предсѣдателя, а если голоса раздѣлились такъ, что голосъ предсѣдателя не можетъ дать перевѣса, то тому изъ равносильныхъ по числу голосовъ мнѣній, которое болѣе благопріятно для подсудимаго; это правило соблюдается какъ при рѣшеніи каждаго вопроса въ отдѣльности, такъ и при выводѣ окончательнаго по дѣлу заключенія (904, 907, 908); при рѣшеніи послѣдующихъ вопросовъ судьи, оставшіеся въ меньшинствѣ, должны подчиниться мнѣнію большинства относительно разрѣшенія вопросовъ предыдущихъ и должны подать голосъ по всѣмъ поставленнымъ на ихъ разрѣшеніе вопросамъ. Поставленные судомъ на свое разрѣшеніе вопросы и послѣдовавшіе на нихъ отвѣты должны по мысли закона заключать въ себѣ сущность произнесеннаго судомъ по дѣлу рѣшенія, а потому противорѣчіе, допущенное судомъ при разрѣшеніи вопросовъ о виновности, признается поводомъ къ отмѣнѣ приговора во всѣхъ тѣхъ случаяхъ, когда оно лишаетъ главн. воен. судъ возможности провѣрить правильность примѣненія къ винѣ подсудимаго законовъ о наказаніи. Въ отличіе отъ практики сената, требующей полнаго соотвѣтствія между вопросами и отвѣтами и не допускающей установленія въ отвѣтахъ новыхъ обстоятельствъ, не упомянутыхъ въ вопросахъ, главный воен. судъ разъясняетъ, что отвѣты суда могутъ не ограничиваться однимъ только утвержденіемъ или отрицаніемъ всѣхъ признаковъ, изложенныхъ въ вопросахъ, а напротивъ, одни изъ обстоятельствъ, заключающихся въ вопросѣ, могутъ быть признаны судомъ, другія отвергнуты, и судъ даже въ правѣ установить въ отвѣтѣ новые факты, о которыхъ въ вопросѣ не упоминается.

Digitized by Google

3) *Постановленіе и провозглашеніе резолюціи.* По окончаніи совѣщанія и голосованія по всѣмъ вопросамъ и по выводѣ окончательнаго заключенія изъ отвѣтовъ судей предсѣдатель излагаетъ сущность приговора въ резолюціи, которая подписывается всѣми судьями, не исключая и тѣхъ, которые остались въ меньшинствѣ; члены суда, несогласные съ окончательнымъ рѣшеніемъ о примѣненіи закона, могутъ заявить при постановленіи резолюціи особое мнѣніе, о чемъ дѣлается отмѣтка на резолюціи, а затѣмъ подать особое мнѣніе предсѣдателю до подписанія приговора въ окончательной формѣ (920 и 909); особыя мнѣнія никакого вліянія на дальнѣйшій ходъ дѣла не имѣютъ и даютъ лишь возможность судьямъ, оставшимся въ меньшинствѣ, выдѣлить свое мнѣніе на случай признанія постановленнаго судомъ рѣшенія неправильнымъ. Резолюція должна въ точности соотвѣтствовать разрѣшеннымъ судомъ вопросамъ, на основаніи которыхъ она составляется; однако противорѣчіе между резолюціей и вопроснымъ листомъ главн. воен. судъ признаетъ существеннымъ нарушеніемъ только въ тѣхъ случаяхъ, когда оно оказало вліяніе на опредѣленіе подсудимому наказанія или сдѣлало невозможною повѣрку правильности примѣненія закона. Въ резолюціи суда должно быть означено: а) время судебнаго засѣданія, б) составъ присутствія, съ указаніемъ, въ какихъ частяхъ войскъ состоятъ на службѣ временные члены, в) званіе, имя, отчество, фамилія и лѣта подсудимаго и г) сущность приговора (921); въ резолюціи не требуется подробнаго изложенія предметовъ обвиненія, и главн. воен. судъ признаетъ несущественными нарушеніями отсутствіе въ резолюціи упоминанія объ оправданіи подсудимаго по нѣкоторымъ обвиненіямъ, отсутствіе указанія на уменьшающія и увеличивающія вину обстоятельства, неполное, неточное и даже ошибочное указаніе законовъ. Немедленно по подписаніи резолюціи судьи возвращаются въ залу засѣданія, гдѣ предсѣдатель въ присутствіи подсудимаго, участвующихъ въ дѣлѣ лицъ и посторонней публики (хотя бы дѣло разсматривалось при закрытыхъ дверяхъ) провозглашаетъ сущность приговора; при чтеніи резолюціи встаютъ какъ члены судебнаго присутствія, такъ и всѣ находящіеся въ залѣ засѣданія; вмѣстѣ съ провозглашеніемъ сущности приговора, предсѣдатель назначаетъ день и часъ, когда будетъ объявленъ подробный приговоръ, и приглашаетъ участвующихъ въ дѣлѣ явиться къ тому времени въ судъ; по дѣламъ, требующимъ продолжительныхъ совѣщаній о примѣненіи закона, постановленіе резолюціи разрѣшается отложить до слѣдующаго дня, о чемъ предсѣдатель суда объявляетъ во всеуслышаніе, провозглашая во всякомъ случаѣ послѣдовавшее рѣшеніе о винѣ или невиновности подсудимаго (922—924 и 926 в. с. у., 110 инстр. воен. окр. суд.). При провозглашеніи резолюціи участвующими въ дѣлѣ лицами должны быть заявлены просьбы о выдачѣ имъ копій съ приговора, такъ какъ заявившіе такое желаніе позднѣе (во всякомъ случаѣ не позже объ-

Digitized by Google

явленія приговора — 928) не въ правѣ жаловаться на несвоевременную выдачу копій.

4) *Изложеніе подробнаго приговора.* Не позже недѣли, а въ военное время и по дѣламъ о тягчайшихъ воинскихъ преступленіяхъ и передаваемымъ на основаніи положенія объ усиленной охранѣ—не позже двухъ сутокъ со времени провозглашенія резолюціи предсѣдателемъ долженъ быть изготовленъ подробный приговоръ (927, 1022 и 1393); онъ подписывается предсѣдателемъ и членами суда и скрѣпляется секратаремъ, при чемъ неподписаніе приговора однимъ или двумя членами не служитъ препятствіемъ къ дальнѣйшему ходу дѣла; въ военное время, если никто изъ судей не остался при особомъ мнѣніи, приговоръ подписывается однимъ предсѣдателемъ (933, 934 и 1393). Подробный приговоръ составляется по каждому дѣлу особо и пишется по установленной формѣ отъ имени (по указу) Императорскаго Величества. Въ приговорѣ означаются: 1) время судебнаго засѣданія, составъ судебнаго присутствія, а также, разсматривалось ли дѣло въ открытомъ судебномъ засѣданіи или при закрытыхъ дверяхъ, 2) имя, отчество, фамилія и мѣстослуженія подсудимаго, кѣмъ онъ былъ преданъ суду и по обвиненію въ какихъ преступленіяхъ, краткія сдѣдѣнія о происхожденіи, лѣтахъ, служебныхъ заслугахъ, прежней судимости подсудимаго и наложенныхъ на него дисциплинарныхъ взысканіяхъ, 3) предметы обвиненія, выведенные въ обвинительномъ актѣ и въ заключительныхъ преніяхъ, съ подробнымъ изложеніемъ фактическихъ обстоятельствъ дѣяній, въ которыхъ подсудимый признанъ виновнымъ или оправданъ, и съ обозначеніемъ послѣдовавшаго по каждому обвиненію рѣшенія суда о винѣ или невиновности подсудимаго безъ указанія его основаній, 4) соображенія суда по предметамъ, относящимся до примѣненія законовъ, опредѣляющихъ свойство преступленія и наказаніе, а равно и прочія послѣдствія виновности, 5) подробное изложеніе, согласно съ разумомъ и словами закона, сущности приговора, а именно: а) опредѣленіе о наказаніи подсудимаго съ указаніемъ послѣдствій назначеннаго наказанія, объ освобожденіи его отъ наказанія или объ оправданіи, б) рѣшеніе относительно иска о вознагражденіи за вредъ и убытки, в) распоряженія о вещественныхъ доказательствахъ и г) распоряженія о возмѣщеніи судебныхъ издержекъ (931). Подробный приговоръ долженъ въ точности соотвѣтствовать резолюціи и разрѣшеннымъ судомъ вопросамъ. Существеннымъ нарушеніемъ признается недостаточная подробность, неясность и неопредѣленность, а тѣмъ болѣе противорѣчіе въ изложеніи предметовъ обвиненія, если они лишаютъ возможности вывести заключеніе о свойствѣ преступленія и правильности примѣненія къ винѣ подсудимаго законовъ о наказаніи. Равнымъ образомъ, отсутствіе въ приговорѣ соображеній суда о примѣненіи къ признанной виновности подсудимаго законовъ, опредѣляющихъ свойство преступленія и наказаніе, а равно и прочія по-

Digitized by Google

слѣдствія виновности, признается нарушеніемъ несущественнымъ только тогда, когда въ правильности примѣненія законовъ не встрѣчается никакого сомнѣнія. Если судомъ постановлено ходатайствовать предъ Императорскимъ Величествомъ о смягченіи подсудимому наказанія въ размѣрѣ, выходящемъ изъ предѣловъ судебной власти, то въ приговорѣ приводятся уваженія къ облегченію участи подсудимаго и мнѣніе суда относительно мѣры предполагаемаго смягченія наказанія; по дѣламъ о лицахъ, преданныхъ военному суду по особымъ Высочайшимъ повелѣніямъ или на основаніи положенія объ усиленной охранѣ, а также по дѣламъ о государственныхъ преступленіяхъ въ приговорахъ не указывается признанныхъ судомъ уменьшающихъ вину обстоятельствъ, которыя излагаются въ особыхъ постановленіяхъ вмѣстѣ съ ходатайствомъ суда о смягченіи назначеннаго подсудимому по закону наказанія въ степеняхъ (932 в. с. у., Высоч. повел. 11 авг. 1887 г.)

5) *Объявленіе приговора.* Въ назначенное время приговоръ объявляется въ присутствіи предсѣдателя или одного изъ членовъ суда, прокурора и секретаря; объявленіе приговора заключается въ прочтеніи его при открытыхъ дверяхъ присутствія и въ выдачѣ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ изготовленныхъ по ихъ просьбѣ копій приговора; ко времени объявленія приговора доставляются подсудимые, содержащіеся подъ стражею, но неприбытіе подсудимаго и другихъ участвующихъ лицъ не останавливаетъ объявленія приговора. По прочтеніи приговора объявляющій его военный судья объясняетъ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ порядокъ обжалованія приговора и установленные для того закономъ сроки, а во временныхъ военныхъ судахъ военный судья долженъ кромѣ того объяснить участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, что они имѣютъ право просить объ оставленіи дѣла до истеченія срока на обжалованіе приговора въ мѣстѣ засѣданій временнаго военнаго суда у мѣстнаго военнаго начальника (935—938, 1015 в. с. у. 135 инстр. в. окр. суд.). За исполненіемъ изложеннаго выше обряда состоявшійся приговоръ почитается объявленнымъ всѣмъ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ какъ наличнымъ, такъ и отсутствующимъ, и со дня прочтенія приговора въ присутствіи суда исчисляется срокъ на его обжалованіе. О времени и порядкѣ объявленія приговора, а также о находившихся при этомъ участвующихъ въ дѣлѣ лицахъ на самомъ приговорѣ дѣлается рукою объявлявшаго приговоръ военнаго судьи отмѣтка по установленной формѣ (939, 940).

6. ПЕРЕСМОТРЪ СУДЕБНЫХЪ РѢШЕНІЙ.

Понятіе, задачи и виды. Подъ пересмотромъ судебнаго рѣшенія разумѣется всякая судебная повѣрка отвѣта, даннаго судомъ; она можетъ принадлежать или тому же суду, отъ котораго исходитъ оспариваемый

Digitized by Google

отвѣтъ, если онъ относится къ дѣятельности административной и распорядительной, или же высшему суду, располагающему болѣе свѣдущимъ и опытнымъ составомъ. Задачи пересмотра: а) огражденіе суда отъ ошибки, б) объединеніе судебной дѣятельности и в) обезпеченіе непоколебимости судебныхъ рѣшеній. Въ розыскномъ процессѣ пересмотръ судебныхъ рѣшеній построенъ на ревизіонномъ началѣ: каждое дѣло, независимо отъ воли сторонъ, силою закона переходитъ изъ низшихъ инстанцій въ высшія, при чемъ въ военномъ процессѣ право повѣрки судебныхъ рѣшеній предоставлено не только судамъ, но и военнымъ начальникамъ. Изъ современныхъ военныхъ процессовъ ревизіонный порядокъ пересмотра существуетъ въ Австріи, а кромѣ того — въ формѣ утвержденія судебныхъ приговоровъ военнымъ начальствомъ — въ Англіи, Германіи (въ военное время) и Россіи. Необходимо замѣтить, что принятый въ Германіи и Франціи обыкновенный порядокъ пересмотра — ревизія (Révision) ничего общаго съ ревизіоннымъ порядкомъ въ указанномъ выше смыслѣ не имѣетъ и представляетъ собою порядокъ кассаціонный (397—415 герм. уст., 144—145 и 159—172 франц. кодекса), затѣмъ, хотя въ Германіи утвержденіе приговоровъ военныхъ судовъ военнымъ начальствомъ установлено и для мирнаго времени (416—418 уст.), но въ мирное время оно имѣетъ только значеніе удостовѣренія въ томъ, что приговоръ вступилъ въ законную силу. Въ отличіе отъ розыскнаго процесса современный слѣдственно-состязательный процессъ строитъ пересмотръ судебн. рѣшеній на началѣ личнаго почина и личной дѣятельности сторонъ: высшая инстанція приступаетъ къ пересмотру не иначе, какъ по требованію того лица, права котораго нарушены рѣшеніемъ низшей инстанціи. Въ зависимости отъ различія судебныхъ рѣшеній, подлежащихъ пересмотру, складываются слѣдующіе виды пересмотра: 1) частное обжалованіе, которому подлежатъ постановленія и опредѣленія, 2) аппелляція—по дѣламъ, законченнымъ приговоромъ неокончательнымъ, 3) кассація — по дѣламъ, по которымъ состоялись приговоры окончательные, и 4) возобновленіе производства— по дѣламъ, по которымъ приговоры вошли въ законную силу.

Общія условія пересмотра сводятся къ субъекту его, предмету и самому порядку производства. 1) Подъ субъектами пересмотра разумѣются какъ тѣ лица, которымъ принадлежитъ право жалобы, такъ и тѣ судебныя мѣста и должностныя лица, на которыхъ возлагается пересмотръ дѣлъ. По общему правилу всякое лицо, котораго интересы нарушены или стѣснены судебнымъ рѣшеніемъ, можетъ обжаловать его. При частномъ обжалованіи это правило не ограничено; при аппелляціи и кассаціи субъектами обжалованія могутъ быть только стороны: обвинитель (публичный или частный) и обвиняемый, гражданскій истецъ и отвѣтчикъ; возобновленія производства можетъ просить обвиняемый и его ближайшіе родственники, а съ другой стороны — публичный обвинитель. Такъ какъ обжалованіе уста-

Digitized by Google

новлено лишь въ интересахъ жалующейся стороны, то по общему правилу никто не можетъ жаловаться въ интересахъ противной стороны; изъ этого правила допускается исключеніе лишь для публичнаго обвинителя, который, въ качествѣ блюстителя закона, можетъ просить пересмотра въ пользу подсудимаго, а въ нѣкоторыхъ процессахъ (напр. во Франціи) кромѣ того въ интересахъ закона. Въ ходатайствѣ о пересмотрѣ должны быть указаны опредѣленныя требованія или домогательства, предѣлами коихъ и ограничивается дѣятельность высшей инстанціи. Пересмотръ высшихъ рѣшеній сосредоточивается обыкновенно въ рукахъ высшаго суда или военнаго начальства; однако иногда ходатайство о пересмотрѣ рѣшенія обусловливается не ошибкой со стороны суда, а напр. открытіемъ новыхъ обстоятельствъ; въ подобныхъ случаяхъ неправильность можетъ быть исправлена тѣмъ же судомъ, которымъ было поставлено первоначальное рѣшеніе; такой порядокъ исправленія рѣшеній широко допускается въ Германіи въ порядкѣ частнаго обжалованія, у насъ — только въ случаяхъ наложенія на свидѣтелей денежныхъ штрафовъ за неявку. — 2) Предметомъ пересмотра является опредѣленіе суда о принятіи или непринятіи той или другой мѣры, требуемой стороною; мотивы рѣшенія могутъ подлежать обжалованію только вмѣстѣ съ самымъ опредѣленіемъ суда и лишь настолько, насколько они лежатъ въ основаніи этого опредѣленія. 3) Порядокъ пересмотра зависитъ отъ того, къ какому виду принадлежитъ самый пересмотръ. Во всѣхъ типахъ обжалованія (частн. обжалованіе, аппелляція, кассація, возобновленіе) ходатайство объ отмѣнѣ судебнаго рѣшенія должно быть выражено въ формѣ протеста или жалобы, при чемъ жалоба можетъ быть письменная или словесная, заносимая со словъ жалующагося въ протоколъ. Въ протестѣ или жалобѣ должны быть изложены требованія жалобщика и указано, отъ кого они исходятъ (подпись). Всѣ жалобы и протесты приносятся въ тотъ судъ или тому должностному лицу, постановленіе котораго оспаривается; это вызывается необходимостью: а) ускорить высылку производства въ тотъ судъ, разрѣшенію котораго подлежитъ жалоба, б) дать тому суду, на который принесена жалоба, возможность представить свои объясненія и в) увѣдомить о подачѣ жалобы противную сторону. Въ видѣ исключенія допускается принесеніе жалобы непосредственно въ высшій судъ въ случаяхъ медленности производства и непринятія аппелляціонной или кассаціонной жалобы. Сроки обжалованія весьма разнообразны; началомъ срока считается день, слѣдующій за объявленіемъ судебнаго рѣшенія, а концомъ послѣдній день или, если онъ приходится въ праздникъ, первый слѣдующій затѣмъ присутственный день.

I. **Частное обжалованіе**. — Предметомъ его является не приговоръ по существу, а постановленія слѣдственной власти или опредѣленія суда по отдѣльнымъ вопросамъ, возникающимъ въ дѣлѣ, при чемъ цѣлью обжалованія является отмѣна или измѣненіе такихъ опредѣленій

Digitized by Google

высшей инстанціей. Субъектомъ частнаго обжалованія могутъ быть не только стороны, но и всякое лицо, коего интересы нарушены постановленіемъ или опредѣленіемъ, напр. свидѣтели и свѣдущіе люди. Во Франціи частное обжалованіе въ военномъ процессѣ допускается только по отношенію къ свидѣтелямъ, на которыхъ наложено взысканіе за неявку къ слѣдствію: при явкѣ по вторичному вызову они могутъ представить слѣдователю законныя оправданія неявки, а слѣдователь, по полученіи заключенія правит. комиссара, можетъ освободить свидѣтеля отъ штрафа (103 код.). Всѣ остальныя постановленія и опредѣленія могутъ быть обжалованы только вмѣстѣ съ приговоромъ. Въ Швейцаріи частному обжалованію подлежатъ только дѣйствія и упущенія слѣдователя, дѣйствія же главнаго судьи и рѣшающаго суда могутъ быть обжалованы только вмѣстѣ съ приговоромъ; жалобы приносятся въ 3-хъ дневный послѣ объявленія постановленія срокъ оберъ-аудитору и имъ окончательно разрѣшаются, при чемъ подача жалобы не останавливаетъ исполненія обжалованнаго распоряженія (182—186 уст.). Въ Германіи частныя жалобы допускаются только въ 18 указанныхъ закономъ случаяхъ, подаются въ установленный срокъ тому лицу или учрежденію, постановленіе которыхъ оспаривается, и восходятъ на разрѣшеніе къ владѣтелю суда, въ высшую судебную инстанцію, въ имперскій военный судъ или въ высшее военно-судебное управленіе; если власть, постановленіе которой оспаривается, признаетъ жалобу основательною, то жалоба немедленно ею удовлетворяется, въ противномъ же случаѣ — она представляется въ высшую инстанцію (373—377 уст.). Въ Россіи въ производствѣ *полковыхъ* судовъ отдѣльно отъ отзывовъ потерпѣвшихъ на постановленный судомъ приговоръ допускаются частныя жалобы потерпѣвшихъ (но не подсудимаго) на медленность производства въ полковомъ судѣ и на непринятіе отзыва. Жалобы на медленность полкового суда подаются безъ ограниченія срока полковому командиру, который и разрѣшаетъ ихъ окончательно; жалобы на непринятіе отзыва подаются въ 7-ми дневный срокъ со времени исполненія обжалованнаго распоряженія въ мирное время — непосредственно въ военно-окружный судъ, а въ военное время — въ тотъ же полковой судъ, который не далѣе, какъ въ теченіе сутокъ, представляетъ его съ своимъ объясненіемъ въ военно-окружный, временный военный судъ или судъ арміи (693—695, 1373). Въ мирное время поступающія въ военно-окружный судъ частныя жалобы на непринятіе отзыва препровождаются въ полковой судъ, который въ 3-хъ дневный со времени полученія жалобы срокъ обязанъ возвратить ее съ своимъ объявленіемъ о причинахъ отказа въ принятіи отзыва; возвращенная частная жалоба немедленно разсматривается въ публичномъ засѣданіи военно-окружнаго суда, при чемъ судъ не касается существа дѣла и долженъ выслушать заключеніе военнаго прокурора. Если отказъ полкового суда въ принятіи отзыва будетъ

Digitized by Google

признанъ неправильнымъ, то военно-окружный судъ назначаетъ на подачу вновь отзыва срокъ отъ 1 до 2 недѣль въ мирное время и отъ 1 до 3 сутокъ въ военное, считая со времени объявленія опредѣленія о томъ военно-окружнаго суда. Неправильно возвращенный отзывъ можетъ быть поданъ въ томъ же видѣ, хотя бы на немъ была сдѣлана полковымъ судомъ надпись о непринятіи его (975—980, 1396).

Въ производствѣ *военно-окружныхъ* судовъ частныя жалобы и протесты допускаются на опредѣленія суда по принятію мѣръ пресѣченія обвиняемому уклониться отъ слѣдствія и суда и къ обезпеченію иска о вознагражденіи за вредъ и убытки; кромѣ того частныя жалобы (но не протесты) могутъ быть подаваемы: а) на наложеніе взысканій за неявку въ судъ, б) на непринятіе кассаціонныхъ жалобъ, в) на опредѣленія суда по жалобамъ на слѣдственныя дѣйствія, г) на медленность производства и д) на неправильное исполненіе приговора; всѣ остальныя неправильныя дѣйствія суда по производству дѣла могутъ быть обжалованы не иначе, какъ вмѣстѣ съ приговоромъ, въ кассаціонномъ порядкѣ (984—986); по разъясненіямъ главн. воен. суда военнымъ прокурорамъ предоставляется право подавать протесты противъ несогласныхъ съ закономъ опредѣленій суда, постановленныхъ въ распорядительныхъ засѣданіяхъ, въ коихъ прокуроръ присутствуетъ въ качествѣ охранителя закона (рѣш. 1876 № 83); затѣмъ частныя жалобы и протесты, кромѣ указанныхъ выше случаевъ, могутъ быть подаваемы и по поводу неправильнаго опредѣленія подсудности дѣла (рѣш. 1876 № 91). Частныя жалобы и протесты подаются въ тотъ же судъ, въ 7-ми дневн. (въ военное время въ 2-хъ дневный) срокъ со времени объявленія частнаго опредѣленія или приведенія его въ дѣйствіе (если оно объявлено не было); для подачи жалобъ на медленность и на неправильное взятіе обвиняемаго подъ стражу срока не установлено. Копіи съ жалобъ и протестовъ выдаются участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, а подсудимому, содержащемуся подъ стражею, объявляется о всякомъ поданномъ по его дѣлу протестѣ и частной жалобѣ. Противная сторона можетъ представить свои возраженія и объясненія на поданную частную жалобу или протестъ непосредственно въ главн. воен. судъ до дня, назначеннаго для слушанія дѣла. Частныя жалобы предъявляются письменно или словесно (послѣднія заносятся въ протоколъ), лично или чрезъ уполномоченныхъ на то повѣренныхъ; въ жалобѣ должно быть означено, отъ кого она подается, гдѣ живетъ жалобщикъ, чѣмъ опровергается опредѣленіе суда и чего именно проситъ жалобщикъ. Частныя жалобы (и протесты) представляются немедленно въ главн. воен. судъ тѣмъ судомъ, въ который онѣ поданы, вмѣстѣ съ объясненіемъ его по жалобѣ. Подача жалобы или протеста не останавливаетъ исполненія частнаго опредѣленія, если этого не признаютъ необходимымъ главн. воен. судъ или судъ, постановившій опредѣленіе (987—1001). Въ главномъ военномъ судѣ частныя жалобы и

Digitized by Google

протесты разсматриваются немедленно по ихъ полученіи; участвующія въ дѣлѣ не вызываются къ слушанію дѣла, но могутъ присутствовать при докладѣ; главн. воен. прокуроръ даетъ предварительное письменное по дѣлу заключеніе, въ которомъ излагаетъ подлежащіе разрѣшенію вопросы и изъясняетъ относящіеся къ дѣлу законы, а затѣмъ дѣло передается для доклада одному изъ постоянныхъ членовъ главн. воен. суда. Докладъ дѣла производится въ публичномъ засѣданіи устно, при чемъ прочитываются наиболѣе важные документы и акты; по изложеніи дѣла членомъ главн. воен. суда выслушивается окончательное заключеніе главн. воен. прокурора, а затѣмъ предсѣдатель предлагаетъ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, находящимся въ присутствіи, представить свои объясненія, по выслушаніи коихъ членъ докладчикъ предлагаетъ проектъ подлежащихъ разрѣшенію главн. воен. суда вопросовъ, которые дополняются по замѣчаніямъ главн. воен. прокурора и участвующихъ въ дѣлѣ лицъ, устанавливаются судомъ и провозглашаются предсѣдателемъ. Обсужденіе вопросовъ происходитъ въ совѣщательной комнатѣ; послѣ предварительнаго совѣщанія предсѣдатель собираетъ голоса присутствующихъ, начиная съ младшаго, объявляетъ отвѣты утвердительные и отмѣчаетъ ихъ въ вопросномъ листѣ; при раздѣленіи голосовъ принимается мнѣніе большинства, хотя бы относительнаго, а не абсолютнаго; если же мнѣнія раздѣлились поровну, то перевѣсъ даетъ голосъ предсѣдателя или же принимается мнѣніе, болѣе благопріятное для подсудимаго. Рѣшеніе главн. воен. суда провозглашается предсѣдателемъ публично. При разсмотрѣніи частныхъ жалобъ и протестовъ главн. воен. судъ ограничивается лишь разрѣшеніемъ возбужденныхъ въ нихъ вопросовъ, указывая въ своемъ опредѣленіи, по какимъ основаніямъ утверждается или отмѣняется опредѣленіе военно-окружнаго суда и что именно постановляется вмѣсто онаго, или же чѣмъ разрѣшается принесенная жалоба. Военно-окружный судъ въ дальнѣйшемъ производствѣ дѣла долженъ сообразоваться съ опредѣленіемъ главн. воен. суда, если только не откроется новыхъ обстоятельствъ, не соотвѣтствующихъ распоряженіямъ послѣдняго. Въ опредѣленіи о неправильномъ отказѣ въ принятіи кассаціонной жалобы назначается на подачу вновь жалобы отъ 3 до 7 дней въ мирное и суточный срокъ въ военное время (1025—1040, 1049—1055, 1408).

II. **Ревизіонный порядокъ** пересмотра приговоровъ является единственнымъ въ военномъ процессѣ Австріи. Всѣ приговоры военныхъ судовъ представляются на конфирмацію тѣмъ военнымъ начальникамъ, которые облечены правомъ возбужденія уголовнаго преслѣдованія; при конфирмаціи приговоровъ начальники лишены права увеличивать собственною властью назначенное судомъ наказаніе, а могутъ только смягчать его, не стѣсняясь никакими границами, такъ что могутъ даже совершенно миловать осужденныхъ; находя приговоръ неправильнымъ, военные началь-

Digitized by Google

ники должны представить его со своимъ мнѣніемъ въ высшій военный судъ, который въ случаѣ отмѣны приговора самъ рѣшаетъ дѣло; приговоры чрезвычайныхъ, или безпристрастныхъ судовъ поступаютъ на конфирмацію прямо въ высшій военный судъ, помимо военныхъ начальниковъ. Въ Англіи на конфирмацію начальства представляются только обвинительные приговоры, оправдательные же вступаютъ въ законную силу немедленно по ихъ объявленіи. Право конфирмаціи приговора въ полковыхъ судахъ принадлежитъ тѣмъ же начальникамъ, которые имѣютъ право созывать эти суды, а генеральныхъ и окружныхъ судовъ — начальникамъ, спеціально на то уполномоченнымъ. При конфирмаціи приговора начальникъ можетъ собственною властью только уменьшить наказаніе или помиловать осужденнаго; находя приговоръ неправильнымъ, начальникъ можетъ его отмѣнить и обратить дѣло для вторичнаго разсмотрѣнія въ тотъ же судъ, при чемъ дѣло разсматривается въ томъ же составѣ присутствія, и судъ не можетъ ни увеличивать прежде назначеннаго наказанія, ни принимать во вниманіе новыя доказательства. Въ Германіи въ военное время аппелляціонное и кассаціонное обжалованія не допускаются, а всѣ приговоры военныхъ судовъ подлежатъ утвержденію военнаго начальства, при чемъ одни изъ военныхъ начальниковъ пользуются только правомъ утвержденія приговоровъ, а другіе — кромѣ того и правомъ ихъ отмѣны. Передъ утвержденіемъ приговора осужденный долженъ быть спрошенъ совѣтникомъ военнаго суда или однимъ изъ офицеровъ, не желаетъ ли онъ представить какихъ-либо жалобъ или возраженій противъ приговора; затѣмъ, если осужденный приговоренъ къ смерти, рабочему дому или лишенію свободы на срокъ свыше года, то утвержденіе приговора можетъ послѣдовать не иначе, какъ на основаніи письменнаго заключенія чиновника военно-судебнаго вѣдомства, не принимавшаго участія въ разсмотрѣніи дѣла; такое же заключеніе военный начальникъ можетъ потребовать въ сомнительныхъ случаяхъ и по менѣе важнымъ дѣламъ, и только по дѣламъ низшихъ судовъ составленіе предварительныхъ заключеній не установлено. Военный начальникъ въ правѣ лишь согласно съ заключеніемъ утвердить приговоръ безъ всякихъ измѣненій; признавая же необходимымъ отмѣнить приговоръ, военный начальникъ, если ему не предоставлено права отмѣны, отсылаетъ дѣло съ своимъ заключеніемъ начальнику, имѣющему право отмѣнить приговоръ, который также требуетъ заключенія отъ одного изъ состоящихъ при немъ военно-судебныхъ чиновниковъ. Въ случаѣ отмѣны приговора для разсмотрѣнія дѣла созывается судъ въ новомъ составѣ присутствія, при чемъ созывъ суда можетъ быть порученъ не тому начальнику, который отказался утвердить приговоръ (419—435 уст.).

Въ Россіи приговоръ *полкового суди*, по изложеніи въ окончательной формѣ, представляется при рапортѣ предсѣдателя немедленно и

Digitized by Google

отнюдь не позже слѣдующаго за подписаніемъ его дня на утвержденіе командира того полка, при которомъ судъ учрежденъ; вмѣстѣ съ приговоромъ представляется подлинное дѣло и жалоба подсудимаго, если таковая была подана письменно или заявлена словесно, при чемъ въ случаѣ надобности судъ прилагаетъ свое объясненіе по жалобѣ (678 и 674). Полковой командиръ собственною властью можетъ или утвердить приговоръ, или измѣнить его въ указанныхъ закономъ предѣлахъ; измѣненіе приговора можетъ заключаться въ случаяхъ опредѣленія приговоромъ дисциплинарнаго взысканія— въ повышеніи взысканія до высшаго предѣла или въ пониженіи его до низшаго предѣла предоставленной командиру полка дисциплинарной власти, но отнюдь не въ освобожденіи осужденнаго отъ назначеннаго ему судомъ наказанія и не въ наложеніи наказанія на подсудимаго, судомъ оправданнаго; въ случаяхъ опредѣленія въ приговорѣ одного изъ наказаній, налагаемыхъ не иначе, какъ по суду, полковой командиръ можетъ только понизить при наличности уменьшающихъ вину подсудимаго обстоятельствъ назначенное ему наказаніе на одну или двѣ степени, переходя при этомъ и къ ближайшему низшему роду наказаній, если въ высшемъ нѣтъ степени ниже назначенной судомъ за преступное дѣяніе подсудимаго; право полковаго командира на пониженіе наказанія въ степеняхъ признается настолько безспорнымъ, что главный военный судъ допускаетъ при смягченіи командиромъ полка наказанія за простую кражу переходъ отъ военной тюрьмы къ дисциплинарному взысканію, тогда какъ военные суды даже и при уменьшающихъ вину обстоятельствахъ не въ правѣ выходить за предѣлы наказаній, указанныхъ въ мировомъ уставѣ. Во всѣхъ остальныхъ случаяхъ при несогласіи съ рѣшеніемъ полкового суда командиръ полка представляетъ дѣло съ мнѣніемъ своимъ въ военно-окружный судъ, извѣщая о томъ полковой судъ (см. ниже, стр. 173). Срокъ на разсмотрѣніе дѣла и утвержденіе приговора или представленіе дѣла въ военно-окружный судъ полагается въ мирное время не болѣе 3 дней, а по дѣламъ о побѣгахъ и дурномъ поведеніи не далѣе слѣдующаго дня, въ военное же время—не болѣе сутокъ. Утвержденный приговоръ вмѣстѣ съ дѣломъ, а въ случаѣ несогласія съ рѣшеніемъ полкового суда—копіи приговора и даннаго командиромъ полка мнѣнія (въ военное время—только копіи мнѣнія командира полка) препровождаются имъ въ полковой судъ (679—681, 1365—1366).

Приговоры *военно-окружныхъ судовъ* вступаютъ въ законную силу, если въ установленный срокъ они не были обжалованы въ кассаціонномъ порядкѣ или если кассаціонный протестъ или жалоба оставлены безъ послѣдствій. Нѣкоторые указанные въ законѣ приговоры по вступленіи въ законную силу, прежде обращенія ихъ къ исполненію, представляются въ мирное время на усмотрѣніе Его Величества (1097, 1205), а въ военное время и по дѣламъ о тягчайшихъ нарушеніяхъ военной дисциплины и о

Digitized by Google

лицахъ, предаваемыхъ военному суду на основаніи положенія объ усиленной охранѣ,—на усмотрѣніе главнокомандующаго, командующаго войсками въ округѣ или генералъ-губернатора (1409 в. с. у., 19 прил. къ ст. 1 уст. о пред. и прес. прест.). Хотя положеніе объ усиленной охранѣ говоритъ объ утвержденіи приговоровъ генералъ-губернаторами и командующими войсками, но это утвержденіе не имѣетъ характера ревизіоннаго пересмотра.

Совершенно особый характеръ имѣетъ пересмотръ приговоровъ полковыхъ судовъ чинами военно-прокурорскаго надзора и военными судьями. Въ видахъ установленія болѣе дѣйствительнаго надзора за дѣятельностью полковыхъ судовъ циркуляромъ военнаго министра 19 ноября 1884 г. № 6825 было предписано начальникамъ отдѣльныхъ частей по утвержденіи и приведеніи въ исполненіе приговоровъ полковыхъ судовъ отправлять къ военному прокурору мѣстнаго военно-окружнаго суда на просмотръ: а) дѣла по обвиненіямъ, за которыя по закону положена отдача въ дисциплинарные баталіоны, хотя бы подсудимый быть приговоренъ къ менѣе строгому наказанію, а равно и тѣ, по которымъ подсудимые приговорены къ отдачѣ въ дисциплинарный баталіонъ въ виду увеличивающихъ вину обстоятельствъ (цирк. 16 янв. 1887 г. № 326), б) дѣла, по которымъ состоялся оправдательный приговоръ по причинамъ невмѣненія; обѣ эти категоріи дѣлъ отсылаются немедленно по приведеніи приговора въ исполненіе и в) всѣ безъ исключенія дѣла, рѣшенныя полковыми судами за какой-либо 2-хъ мѣсячный періодъ, назначенный командующимъ войсками округа, — по истеченіи отчетнаго года. Дѣла, поступающія изъ полковыхъ судовъ, разсматриваются чинами военно-прокурорскаго надзора и военными судьями (19 инстр. в. прок. надз.). Пересмотръ дѣлъ, рѣшенныхъ полковыми судами, отнюдь не долженъ отличаться ревизіоннымъ характеромъ и касаться внутренней справедливости приговоровъ, а ограничивается единственно лишь повѣркою правильности и законности производства дѣла (рѣш. г. в. с. 1896 г. № 92), при чемъ военный прокуроръ имѣетъ право измѣнять замѣчанія, сдѣланныя по дѣламъ полковыхъ судовъ не только его помощниками, но и военными судьями (19 инстр. в. прок. надз.). По просмотрѣ дѣлъ въ военно-прокурорскомъ надзорѣ составляются своды замѣчаній о допущенныхъ полковыми судами нарушеніяхъ по дѣламъ первыхъ двухъ категорій—по истеченіи каждой трети года, а по дѣламъ третьей категоріи—къ 15 мая слѣдующаго за отчетнымъ года; въ этихъ замѣчаніяхъ разъясняется точный смыслъ нарушеннаго закона и указываются вредныя послѣдствія допущенныхъ нарушеній. Подлинные своды замѣчаній представляются военными прокурорами командующимъ войсками для объявленія въ приказахъ по округу, а копіи съ нихъ главн. воен. прокурору, который съ своей стороны наблюдаетъ за правильностью и единообразіемъ дѣлаемыхъ по дѣламъ полковыхъ судовъ замѣчаній (цирк. г. в. с. упр. 8 апр. 1886 г. № 1780, 29 іюля 1886 г. № 4033, 6 нояб. 1887 г. № 5269, 25 авг.

Digitized by Google

1888 г. № 4079, 24 марта 1895 г. № 1798, 13 нояб. 1897 г. № 5560). Кромѣ того, при наличности законныхъ причинъ отмѣны или исправленія приговоровъ (700—702) военный прокуроръ немедленно входитъ съ представленіемъ о томъ къ непосредственно высшему въ порядкѣ подчиненности начальству лица, утвердившаго приговоръ, при чемъ можетъ просить о предварительномъ освобожденіи осужденнаго изъ дисциплинарнаго баталіона; военное начальство входитъ съ представленіемъ объ отмѣнѣ или исправленіи приговора по командѣ къ военному министру, который вноситъ дѣло на разсмотрѣніе главн. воен. суда; въ случаяхъ несогласія военнаго начальства съ мнѣніемъ военнаго прокурора о необходимости направленія дѣла для исправленія приговора военный прокуроръ въ правѣ возбудить прекаціе (см. стр. 127, цирк. 19 нояб. 1884 г. № 6825, 19 инстр. в. прок. надз.). Главный военный судъ разъясняетъ, что возбуждаемое въ такихъ случаяхъ военнымъ прокуроромъ прекаціе окончательно разрѣшается командующимъ войсками въ округѣ, отъ власти котораго зависитъ не давать дальнѣйшаго направленія представленію объ отмѣнѣ или исправленіи приговора полкового суда (рѣш. 1889 г. № 52).

Ш. **Аппелляція** есть пересмотръ высшей инстанціею обжалованнаго ей неокончательнаго приговора низшаго суда въ его фактическихъ и юридическихъ основаніяхъ, но въ предѣлахъ принесенной жалобы, при чемъ аппелляціонная инстанція разсматриваетъ дѣло по существу и постановляетъ по нему приговоръ, совершенно замѣняющій приговоръ низшаго суда. Аппелляціонный порядокъ пересмотра приговора хотя и даетъ добавочную гарантію справедливости приговора, привлекая къ разсмотрѣнію его болѣе свѣдущихъ и опытныхъ судей, но въ то же время замедляетъ движеніе дѣлъ, нарушаетъ начала непосредственности и устности, ослабляетъ сознаніе отвѣтственности у судей первой инстанціи. Поэтому въ военномъ процессѣ аппелляціонный порядокъ пересмотра приговоровъ не пользуется широкимъ распространеніемъ. Аппелляція принята только въ Австріи, Бельгіи, Германіи и Россіи (для полковыхъ судовъ). Въ Австріи подсудимому предоставлено право на обжалованіе въ теченіе 30-днев. срока всѣхъ конфирмованныхъ военнымъ начальствомъ приговоровъ военныхъ судовъ, за исключеніемъ лишь тѣхъ, которыми виновный присужденъ къ смертной казни, тюрьмѣ или аресту; въ случаѣ обжалованія дѣло разсматривается высшимъ военнымъ судомъ, который постановляетъ новый приговоръ такимъ же порядкомъ, какъ и по дѣламъ, поступающимъ вслѣдствіе несогласія военныхъ начальниковъ съ приговорами судовъ первой инстанціи. Приговоры безпристрастныхъ судовъ, поступающіе на утвержденіе въ высшій военный судъ, могутъ быть въ теченіе того же срока по ихъ утвержденіи обжалованы подсудимымъ въ верховный судъ. Въ Бельгіи всѣ приговоры постоянныхъ военныхъ судовъ (conseils de guerre permanents) могутъ быть въ 3-хъ дневный со дня ихъ объявле-

Digitized by Google

нія срокъ обжалованы поддерживавшимъ обвиненіе аудиторомъ и подсудимымъ въ 1-й департаментъ Брюссельскаго военнаго суда (cour militaire) какъ по поводу нарушенія закона, такъ и по существу дѣла; аппелляціонный судъ, выслушавъ дѣло, постановляетъ новый приговоръ, не обращая дѣла къ разсмотрѣнію въ судъ первой инстанціи; въ военное время аппелляціонное обжалованіе не допускается. Въ Германіи аппелляціонному обжалованію подлежатъ приговоры, постановленные низшими судами, а также военными судами въ качествѣ первой инстанціи; право аппелляціоннаго обжалованія предоставляется въ теченіе 7-днев. срока со дня объявленія приговора какъ владѣтелю суда, постановившаго приговоръ, такъ и подсудимому, при чемъ подсудимый, заявившій желаніе аппеллировать, допрашивается совѣтникомъ военнаго суда или судебнымъ офицеромъ о томъ, противъ какихъ именно частей приговора онъ возражаетъ и на чемъ основываются его возраженія. Противная сторона можетъ подать на принесенную жалобу свои объясненія. Обжалованный приговоръ вмѣстѣ съ дѣломъ представляется владѣтелю суда аппелляціонной инстанціи (военнаго или высшаго военнаго суда), который собственною властью устраняетъ жалобы, принесенныя по истеченіи срока и съ нарушеніемъ установленнаго порядка, а всѣ остальныя жалобы передаетъ въ созываемый имъ судъ, назначая одного изъ подчиненныхъ ему совѣтниковъ для поддержанія обвиненія при главномъ производствѣ. Къ главному производству вызываются только тѣ свидѣтели, допросъ которыхъ судъ признаетъ необходимымъ, при чемъ должны быть приняты во вниманіе указанія аппеллятора, а подсудимый имѣетъ право требовать вызова свидѣтелей, не вызванныхъ судомъ, если представитъ необходимую для покрытія издержекъ по вызову сумму; судъ можетъ освободить подсудимаго отъ присутствованія при главномъ производствѣ и тогда онъ въ правѣ замѣнить себя повѣреннымъ. Разсмотрѣніе дѣла въ аппелляціонномъ порядкѣ начинается съ доклада совѣтникомъ, руководящимъ производствомъ, обстоятельствъ дѣла, при чемъ прочитывается приговоръ первой инстанціи, затѣмъ производится повѣрка доказательствъ, выслушиваются объясненія представителя обвиненія, подсудимаго и его защитника, послѣ чего судъ постановляетъ новый приговоръ, оставаясь въ предѣлахъ жалобы; въ случаѣ нарушенія судомъ первой инстанціи формъ и обрядовъ судопроизводства дѣло можетъ быть возвращено въ этотъ судъ для новаго разсмотрѣнія. Въ военное время аппелляція не допускается (378—396 уст.).

Въ Россіи аппелляціонный пересмотръ установленъ только по отношенію къ приговорамъ *полковыхъ судовъ*. Право ходатайствовать объ аппелляціонномъ пересмотрѣ приговора полкового суда предоставлено: а) полковому командиру, б) потерпѣвшему вредъ и убытки и в) въ дѣлахъ о личныхъ обидахъ — обиженному. Полковой командиръ можетъ представить дѣло, рѣшенное полковымъ судомъ, съ своимъ мнѣніемъ въ военно-окруж-

Digitized by Google

ный судъ (а въ военное время въ воен.-окружный судъ, въ судъ арміи или во временный воен. судъ), если онъ не согласенъ съ рѣшеніемъ полкового суда и не въ правѣ собственною властью измѣнить приговоръ (см. выше, стр. 169). Несогласіе выражается въ признаніи командиромъ полка: 1) что полковымъ судомъ осужденъ невинный или оправданъ виновный, 2) что подсудимый приговоренъ къ наказанію, несоотвѣтствующему его винѣ (слишкомъ слабому или, наоборотъ, слишкомъ строгому, несмотря на пониженіе его 2 ст.), 3) что при опредѣленіи преступленія и назначеніи наказанія судъ нарушилъ точный смыслъ закона, 4) что при разсмотрѣніи дѣла судомъ допущены существенныя нарушенія формъ и обрядовъ судопроизводства и 5) что дѣло неподсудно полковому суду; при этомъ полковой командиръ въ правѣ не согласиться какъ съ рѣшеніемъ суда о виновности и наказаніи, такъ и съ опредѣленіями по другимъ второстепеннымъ вопросамъ, входящимъ въ содержаніе приговора (680 и 1364). Потерпѣвшій вредъ и убытки имѣетъ право подать аппелляціонную жалобу лишь въ томъ случаѣ, если онъ до открытія судебнаго засѣданія предъявилъ искъ о вознагражденіи, былъ признанъ полковымъ судомъ гражданскимъ истцомъ и принималъ въ качествѣ такового участіе въ разъясненіи на судѣ дѣла (28 и 105 инстр. юл. суд.). Приговоръ полкового суда какъ утвержденный полков. командиромъ, такъ и тотъ, по которому не послѣдовало утвержденія, а также въ послѣднемъ случаѣ и мнѣніе командира полка объявляется предсѣдателемъ суда гражданскому истцу, который для этого вызывается въ судъ къ назначенному сроку; при этомъ предсѣдатель объясняетъ гражданскому истцу, что онъ имѣетъ право въ 7 дневн. со дня объявленія приговора срокъ подать письменный или словесный отзывъ въ полковой судъ на тѣ части приговора, которыя касаются вознагражденія за вредъ и убытки или нарушаютъ право на таковое (на утвержденные командиромъ полка приговоры отзывы не допускаются, если вознагражденіе не превышаетъ 30 р., а въ военное время 100 р.), и предупреждаетъ гражданскаго истца, что въ случаѣ желанія подать отзывъ онъ долженъ заявить о томъ въ теченіе сутокъ отъ объявленія приговора (въ военное время—немедленно по объявленіи); въ объявленіи приговора отъ потерпѣвшаго отбирается подписка, полковой судъ обязанъ выдать потерпѣвшему не позже, какъ въ 3-хъ дневный срокъ, копію приговора, а въ случаѣ своевременной подачи отзыва все дѣло (а въ случаѣ неутвержденія приговора — поданный отзывъ) не позже слѣдующаго за подачею отзыва дня представляется въ военно-окружный судъ (а въ военное время въ военно-окружный судъ, въ судъ арміи или во времен. воен. судъ), о чемъ предсѣдатель суда доноситъ командиру полка. Кромѣ отзыва на приговоръ, гражданскій истецъ можетъ подать объясненіе на мнѣніе полкового командира, не утвердившаго приговоръ; это объясненіе можетъ быть подано гражданскимъ истцомъ (въ мирное время, хотя бы онъ не заявилъ своевременно о своемъ желаніи восполь-

Digitized by Google

зоваться правомъ аппелляціи) въ теченіе того же 7 дн. срока въ полковой судъ или непосредственно въ военно-окружный судъ со дня, назначеннаго для слушанія дѣла (683—692, 1363, 1367 — 1372 в. с. у., 106—109 инстр. полк. суд.). Обиженный по дѣламъ о личныхъ обидахъ имѣетъ право отзыва и на приговоръ, коимъ подсудимый освобождается отъ наказанія или присуждается къ наказанію, не соотвѣтствующему его винѣ (687). На одинаковыхъ правахъ съ потерпѣвшими могутъ приносить на приговоры полк. судовъ по дѣламъ о проступкахъ противъ уставовъ казеннаго управленія и противъ общественнаго благоустройства и благочинія казенныя управленія и должностныя лица административныхъ управленій, которымъ копія приговора сообщается предсѣдателемъ суда чрезъ командира полка; срокъ на подачу отзыва считается со дня полученія копіи приговора (1234—1236, 1256 в. с. у., 110 инстр. полк. суд.). Поступившія изъ полковыхъ судовъ дѣла разсматриваются военно-окружнымъ судомъ, а при необходимости вызвать для передопроса подсудимаго или свидѣтелей, проживающихъ отъ военно - окружнаго суда далѣе 300 в. по желѣзнымъ и 100 в. по всѣмъ прочимъ дорогамъ,—въ временномъ военномъ судѣ; въ военное время дѣла этой категоріи разсматриваются, смотря по удобству, военно-окружнымъ судомъ, судомъ арміи или временными военными судами. Дѣло на общемъ основаніи докладывается въ распорядительномъ засѣданіи, при чемъ судъ опредѣляетъ, подлежитъ ли дѣло пересмотру по существу съ вызовомъ для передопроса подсудимаго и свидѣтелей, или только по вопросу о примѣненіи законовъ о наказаніи; въ первомъ случаѣ по распоряженію предсѣдателя вызываются для передопроса подсудимый и другія лица лишь тогда, когда судъ признаетъ это необходимымъ или не встрѣтитъ препятствій къ удовлетворенію ходатайства о томъ командира полка или принесшаго отзывъ потерпѣвшаго, во второмъ случаѣ подсудимый и свидѣтели не вызываются и судъ ограничивается лишь разсмотрѣніемъ правильности примѣненія законовъ. При разсмотрѣніи дѣла въ аппелляціонномъ порядкѣ подсудимый, какъ и въ полковомъ судѣ, не имѣетъ права предоставить свою защиту повѣренному, а военный прокуроръ является не стороною, а блюстителемъ закона. Дѣло разсматривается въ судебномъ засѣданіи, при чемъ неприбытіе къ слушанію дѣла принесшаго отзывъ не останавливаетъ его разсмотрѣнія. Предсѣдательствующій устно докладываетъ дѣло, излагая его обстоятельства, приговоръ полкового суда, представленіе командира полка о несогласіи или отзывъ потерпѣвшаго и законы, относящіеся къ дѣлу; при этомъ важнѣйшіе документы, въ томъ числѣ представленіе командира полка и отзывъ потерпѣвшаго, если онъ не явился къ слушанію дѣла, прочитываются. Послѣ доклада, если дѣло разсматривается по существу, производится допросъ подсудимаго и свидѣтелей, а равно и повѣрка другихъ доказательствъ тѣмъ же порядкомъ, какъ и при разсмотрѣніи дѣла, внесеннаго съ обвинительнымъ актомъ. Затѣмъ наличные подсудимые и участвующія

Digitized by Google

въ дѣлѣ лица допускаются къ представленію объясненій, которыя не должны выходить изъ предѣловъ отзыва или представленія, а по дѣламъ, внесеннымъ по представленію полкового командира, кромѣ того выслушивается въ отношеніи къ уголовной отвѣтственности подсудимаго заключеніе военнаго прокурора. По предоставленіи подсудимому послѣдняго слова судьи удаляются въ совѣщательную комнату, по дѣламъ, разсматриваемымъ по существу, ставятъ на свое разрѣшеніе вопросы о виновности и постановляютъ приговоръ объ утвержденіи приговора полкового суда или объ отмѣнѣ такового вполнѣ или отчасти, при чемъ въ послѣднемъ случаѣ вмѣсто отмѣняемаго приговора военно-окружный судъ постановляетъ новый приговоръ. При пересмотрѣ приговоровъ по представленіямъ командира полка увеличеніе наказанія, опредѣленнаго подсудимому полковымъ судомъ, или назначеніе такового оправданному допускается только въ случаѣ требованія о томъ командира полка. Затѣмъ рѣшеніе военно-окружного суда на общемъ основаніи провозглашается въ формѣ резолюціи, излагается и объявляется въ видѣ приговора въ окончательной формѣ, въ которомъ должно быть точно указано, на какомъ основаніи утверждается или отмѣняется приговоръ полкового суда. Приговоры, постановленные военно-окружнымъ судомъ въ качествѣ аппелляціонной инстанціи, могутъ быть обжалованы въ кассаціонномъ порядкѣ военнымъ прокуроромъ, подсудимымъ и другими участвовавшими въ разсмотрѣніи дѣла въ аппелляціонномъ порядкѣ лицами.

IV. **Кассація** есть пересмотръ высшей инстанціей окончательнаго приговора низшаго суда, ограничивающійся юридической его стороной, не касаясь существа дѣла, при чемъ кассаціонная инстанція отмѣняетъ приговоръ низшаго суда, передавая дѣло въ тотъ же или другой судъ первой инстанціи для новаго разсмотрѣнія. Кассаціонный порядокъ пересмотра приговоровъ принятъ въ военныхъ процессахъ Франціи, Италіи и Бельгіи въ чистомъ его видѣ, а въ процессахъ Швейцаріи, Германіи и Россіи съ тѣмъ видоизмѣненіемъ, что въ случаѣ, когда допущенное при постановленіи приговора нарушеніе касалось только примѣненія закона, а не соблюденія установленныхъ формъ и обрядовъ судопроизводства, кассаціонный судъ самъ исправляетъ замѣченную неправильность и своимъ рѣшеніемъ измѣняетъ или замѣняетъ приговоръ суда первой инстанціи. Во Франціи какъ правительственный комиссаръ, такъ и подсудимый могутъ въ суточный срокъ подать на приговоръ военнаго суда отзывъ (recours en révision), при чемъ подсудимый можетъ просить объ отмѣнѣ нарушающаго его интересы приговора во всякомъ случаѣ, а правит. комиссаръ въ случаѣ полнаго оправданія подсудимаго (acquittement), т. е. признанія, что онъ не совершилъ тѣхъ фактовъ, которые ему приписывались, можетъ домогаться отмѣны приговора только въ интересахъ закона, при чемъ ревизіонный судъ ограничивается лишь указаніемъ на допущен-

Digitized by Google

ныя военнымъ судомъ нарушенія, оставляя оправдательный приговоръ въ силѣ по отношенію къ подсудимому. Поданный подсудимымъ или правит. комиссаромъ отзывъ немедленно отправляется прав. комиссаромъ военнаго суда вмѣстѣ съ копіей приговора и подлиннымъ дѣломъ прав. комиссару ревизіоннаго суда, который его передаетъ въ канцелярію суда, гдѣ въ теченіе 24 час. разрѣшается ознакомленіе съ дѣломъ защитнику, который при неизбраніи такового подсудимымъ назначается отъ суда. Затѣмъ дѣло передается назначенному предсѣдателемъ члену суда для составленія доклада; защитникъ съ своей стороны можетъ представлять до судебнаго засѣданія прошенія, записки и документы, какіе онъ найдетъ нужными. Въ теченіе 3-хъ дней со дня полученія дѣла въ ревизіонномъ судѣ оно должно быть разсмотрѣно въ публичномъ засѣданіи. Слушаніе дѣла начинается изложеніемъ членомъ докладчикомъ доводовъ ревизіоннаго отзыва, при чемъ докладчикъ можетъ представлять свои замѣчанія, но не въ правѣ высказывать своего мнѣнія; затѣмъ выслушивается защитникъ подсудимаго, который не долженъ касаться существа дѣла, и прав. комиссаръ, имѣющій право не только разобрать доводы, указанные къ жалобѣ или рѣчи защитника, но и указать свои доводы; на заключеніе прав. комиссара защитникъ можетъ возражать, а затѣмъ судьи приступаютъ къ совѣщанію въ отсутствіе участвующихъ въ дѣлѣ лицъ и публики, и разрѣшаютъ по большинству голосовъ каждый изъ представленныхъ доводовъ, при чемъ докладчикъ подаетъ свой голосъ первымъ. Приговоръ мотивируется и въ случаѣ надобности въ немъ приводится нарушенный законъ; провозглашается приговоръ предсѣдателемъ въ публичномъ засѣданіи. Отмѣна приговора допускается въ слѣдующихъ случаяхъ: а) если военный судъ былъ составленъ несогласно съ закономъ, б) если нарушена подсудность, в) если къ признаннымъ судомъ доказанными фактамъ неправильно примѣнены законы о наказаніи, г) если судомъ допущено нарушеніе формъ и обрядовъ, предписанныхъ подъ опасеніемъ ничтожности (à peine de nullité), д) если въ приговорѣ оставлено безъ разсмотрѣнія законное требованіе прав. комиссара или подсудимаго. При отмѣнѣ приговора по неподсудности дѣло передается въ подлежащій судъ, а при отмѣнѣ по другимъ основаніямъ — возвращается чрезъ прав. комиссара во второй военный судъ того же округа, если же его не учреждено — въ военный судъ одного изъ сосѣднихъ округовъ. При отмѣнѣ приговора вслѣдствіе нарушенія формъ и обрядовъ вторичное разсмотрѣніе дѣла начинается съ того дѣйствія, которое было признано неправильнымъ, при отмѣнѣ же приговора вслѣдствіе неправильнаго опредѣленія наказанія рѣшеніе военнаго суда о виновности подсудимаго остается въ силѣ, и новый судъ только опредѣляетъ наказаніе. Военный судъ, вторично разсматривающій дѣло, относительно толкованія закона не обязанъ подчиняться мнѣнію ревизіоннаго суда, но если вторичный приговоръ будетъ вновь отмѣненъ по тѣмъ же основаніямъ, то

Digitized by Google

дѣло передается въ военный судъ одного изъ сосѣднихъ округовъ, который относительно толкованія закона долженъ сообразоваться съ мнѣніемъ ревизіоннаго суда, а при примѣненіи наказанія избираетъ во всякомъ случаѣ толкованіе, наиболѣе благопріятное для подсудимаго. Въ военное время декретомъ главы государства или распоряженіемъ коменданта осажденной крѣпости право на кассаціонное обжалованіе приговоровъ военныхъ судовъ можетъ быть временно прекращаемо; такое распоряженіе предварительно объявляется во всеобщее свѣдѣніе; приговоры, осуждающіе къ смертной казни или другимъ наказаніямъ, соединеннымъ съ лишеніемъ чести, приводятся въ исполненіе не иначе, какъ по приказанію начальника, предавшаго обвиняемаго суду.

Сверхъ отзывовъ въ ревизіонные суды, во Франціи допускается еще обжалованіе приговоровъ военныхъ и ревизіонныхъ судовъ въ общій кассаціонный судъ (pourvoir en cassation). Такое обжалованіе допускается только въ случаѣ неправильнаго сужденія военнымъ судомъ лица, ему не подсуднаго, а потому на него не имѣютъ права военнослужащіе, а также лица, подсудныя военному суду по своему положенію, въ мирное или военное время и находящіяся въ осажденныхъ крѣпостяхъ; кассаціонная жалоба можетъ быть подана не иначе, какъ по разсмотрѣніи дѣла ревизіоннымъ судомъ или по истеченіи срока на подачу ревизіоннаго отзыва. Затѣмъ во Франціи устанавливается еще отмѣна приговоровъ въ интересахъ закона общимъ кассаціоннымъ судомъ, независимо отъ обжалованія приговора сторонами, по представленію министра юстиціи или генералъ-прокурора кассаціоннаго суда; отмѣна въ интересахъ закона не ограничивается никакими сроками.

Въ Италіи на приговоры территоріальныхъ военныхъ судовъ имѣютъ право подавать кассаціонныя жалобы какъ военный адвокатъ, такъ и подсудимый; заявленіе о желаніи воспользоваться этимъ правомъ должно быть сдѣлано въ теченіе сутокъ по объявленіи приговора, а затѣмъ на представленіе мотивовъ кассаціонной жалобы назначается 3-хъ дневный срокъ. Жалобы подлежатъ разсмотрѣнію верховнаго военнаго суда, который въ случаѣ отмѣны приговора территоріальнаго военнаго суда самъ постановляетъ приговоръ объ освобожденіи отъ наказанія, если дѣяніе подсудимаго не воспрещено закономъ подъ страхомъ наказанія или если наказаніе погашается законною причиною, а во всѣхъ остальныхъ случаяхъ— обращаетъ дѣло для новаго разсмотрѣнія въ другой судъ, который относительно толкованія закона долженъ вполнѣ подчиниться мнѣнію верховнаго суда. Въ военное время обжалованія приговоровъ военныхъ судовъ не допускается, а приговоры представляются на конфирмацію военныхъ начальниковъ, которые въ случаѣ признанія необходимымъ смягчить наказаніе или помиловать осужденнаго представляютъ приговоръ на усмотрѣніе главнокомандующаго. Кромѣ того въ Италіи допускается отмѣна

Digitized by Google

приговоровъ въ интересахъ закона, при чемъ право такой отмѣны предоставляется не только общему кассаціонному, но и верховному военному суду. Приговоры территоріальныхъ военныхъ судовъ вносятся для отмѣны въ интересахъ закона въ верховный военный судъ состоящимъ при этомъ судѣ генералъ-прокуроромъ, а рѣшенія верховнаго военнаго суда представляются въ общій кассаціонный судъ по усмотрѣнію военнаго министра или министра юстиціи. — Въ Бельгіи приговоры Брюссельскаго военнаго суда, постановляемые имъ въ качествѣ первой и второй инстанціи, могутъ быть обжалованы въ кассаціонномъ порядкѣ въ общій кассаціонный судъ на одинаковыхъ основаніяхъ съ приговорами судовъ гражданскаго вѣдомства; жалобы могутъ быть подаваемы въ 3-хъ дневный срокъ какъ генералъ-аудиторомъ, такъ и подсудимымъ; въ случаѣ отмѣны приговора дѣло обращается въ тотъ же военный судъ для новаго разсмотрѣнія въ другомъ составѣ присутствія.

Въ Швейцаріи кассаціонному обжалованію подлежатъ только приговоры дивизіонныхъ судовъ; какъ аудиторъ, такъ и подсудимый и его защитникъ могутъ подавать кассаціонныя жалобы, при чемъ заявляютъ о желаніи воспользоваться своимъ правомъ въ теченіе 24 час. по объявленіи приговора, а затѣмъ главный судья для изложенія основаній жалобы можетъ предоставить жалобщику 3-хъ дневный срокъ. Дѣло представляется оберъ-аудитору, который передаетъ его предсѣдателю кассаціоннаго суда, прилагая свое заключеніе. Кассаціонный судъ разсматриваетъ дѣло въ предѣлахъ обжалованія. Отмѣна приговора дивизіоннаго суда допускается: а) въ случаѣ неправильнаго примѣненія закона о наказаніи, б) въ случаѣ незаконнаго состава суда, в) при нарушеніи подсудности, г) если главное производство происходило въ отсутствіе такого лица, присутствіе котораго требуется закономъ, д) въ случаѣ нарушенія существенныхъ формъ и обрядовъ судопроизводства, е) въ случаѣ стѣсненія законныхъ правъ защиты и ж) въ случаѣ отсутствія въ приговорѣ изложенія основаній постановленнаго судомъ рѣшенія. При отмѣнѣ приговора вслѣдствіе неправильнаго примѣненія закона о наказаніи кассаціонный судъ самъ постановляетъ новый приговоръ, при отмѣнѣ вслѣдствіе нарушенія правилъ о подсудности кассаціонный судъ объявляетъ дѣло неподсуднымъ военному суду, а при отмѣнѣ по другимъ основаніямъ обращаетъ дѣло для новаго разсмотрѣнія въ тотъ же или другой дивизіонный судъ, который при этомъ долженъ принять въ основаніе своего рѣшенія данныя кассаціоннымъ судомъ разъясненія закона.

Въ Германіи кассаціонному обжалованію (ревизіи) подлежатъ всѣ приговоры высшихъ военныхъ судовъ, за исключеніемъ тѣхъ, которые состоялись по дѣламъ о нарушеніяхъ и воинскихъ проступкахъ, влекущихъ наказаніе не свыше ареста. Для заявленія просьбы о ревизіи приговора подсудимому и владѣтелю суда предоставляется 7 дневный срокъ со дня

Digitized by Google

объявленія приговора или врученія его отсутствовавшему при объявленіи подсудимому; въ ревизіонной жалобѣ должны быть указаны предѣлы и поводы ревизіи съ изложеніемъ мотивовъ; въ случаѣ непредставленія подсудимымъ въ установленный срокъ мотивированной жалобы онъ допрашивается относительно его требованій совѣтникомъ военнаго суда. Владѣтель высшаго военнаго суда представляетъ ревизіонную жалобу вмѣстѣ съ дѣломъ президенту имперскаго военнаго суда; въ случаѣ пропуска срока, подачи жалобы не въ установленномъ порядкѣ и безъ указанія мотивовъ, она оставляется имперскимъ военнымъ судомъ безъ разсмотрѣнія, въ остальныхъ же случаяхъ—разрѣшается приговоромъ. Копія ревизіонной жалобы вручается противной сторонѣ, которая въ 7 дневн. срокъ можетъ представить возраженія; о днѣ, назначенномъ для слушанія дѣла, извѣщается подсудимый и его защитникъ, слушаніе дѣла начинается докладомъ одного изъ членовъ суда, затѣмъ выслушиваются объясненія сторонъ, при чемъ первымъ выслушивается тотъ, кто просилъ о ревизіи. Случаи, въ которыхъ приговоръ подлежитъ отмѣнѣ, въ Германіи тѣ же, что и въ Швейцаріи, съ добавленіемъ лишь нарушеній гласности при главномъ производствѣ и противорѣчія приговора съ ранѣе состоявшимся Высочайшимъ повелѣніемъ относительно значенія или толкованія какого-либо военно-служебнаго положенія. Нарушеніе правилъ, установленныхъ закономъ въ пользу подсудимаго, не можетъ служить поводомъ къ отмѣнѣ приговора во вредъ подсудимому. Въ случаѣ неправильнаго примѣненія закона имперскій военный судъ самъ постановляетъ новый приговоръ, въ остальныхъ же случаяхъ отмѣны приговора — возвращаетъ дѣло для новаго разсмотрѣнія и рѣшенія въ высшій военный судъ, который по отношенію къ толкованію закона подчиняется мнѣнію имперскаго воен. суда и въ случаѣ отмѣны приговора по жалобѣ подсудимаго или владѣтеля суда, поданной въ пользу подсудимаго, не можетъ увеличить наказанія сравнительно съ отмѣненнымъ приговоромъ. При отмѣнѣ приговора въ пользу подсудимаго вслѣдствіе неправильнаго примѣненія закона о наказаніи приговоръ считается отмѣненнымъ и по отношенію къ другимъ подсудимымъ, хотя бы они и не просили о ревизіи дѣла и даже были осуждены ранѣе состоявшимися приговорами. Въ военное время кассаціонное обжалованіе приговоровъ не допускается.

Въ Россіи кассаціонному обжалованію подлежатъ всѣ приговоры военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судовъ, за исключеніемъ лишь приговоровъ, постановленныхъ въ военное время въ качествѣ аппелляціонной инстанціи (982 и 1400). Разсмотрѣніе дѣлъ въ кассаціонномъ порядкѣ возложено на главный воен. судъ и только въ особенно важныхъ случаяхъ нарушенія воинской дисциплины допускается учрежденіе по распоряженію командующихъ войсками округовъ особыхъ кассаціонныхъ присутствій; въ военное время на весь районъ отдѣльнаго театра войны учре-

Digitized by Google

ждается одно кассаціонное присутствіе (1023, 58—60, 1302). Право кассаціоннаго обжалованія предоставлено всѣмъ участвующимъ въ дѣлѣ лицамъ, при чемъ подсудимый можетъ обжаловать приговоръ по всѣмъ предметамъ дѣла, до него относящимся, военный прокуроръ (а въ дѣлахъ частнаго обвиненія и частный обвинитель) — только по тѣмъ предметамъ, по которымъ его требованія не уважены судомъ, гражданскій истецъ и лица, на которыхъ обращено взысканіе вознагражденія за причиненные преступленіемъ вредъ и убытки, — только противъ тѣхъ частей приговора, которыя касаются вознагражденія за вредъ и убытки или которыми нарушается право на такое вознагражденіе, при чемъ по дѣламъ, разсмотрѣннымъ военно-окружными судами въ аппелляціонномъ порядкѣ, въ мирное время потерпѣвшій вредъ и убытки, не обжаловавшій своевременно, путемъ подачи отзыва или объясненія, приговора полкового суда, можетъ жаловаться въ кассаціонномъ порядкѣ только въ случаѣ измѣненія военно-окружнымъ судомъ приговора полкового суда; за несовершеннолѣтнихъ и лицъ, лишенныхъ возможности пользоваться своими правами, кассаціонныя жалобы могутъ быть подаваемы ихъ законными представителями, защитникъ же подсудимаго на подачу жалобы долженъ получить отъ подсудимаго спеціальное полномочіе (рѣш. г. в. с. 1881 № 191). Каждая сторона можетъ просить объ отмѣнѣ приговора суда по поводу нарушенія правилъ, постановленныхъ въ огражденіе лишь ея правъ, а не правъ противной стороны (1005—1013, 1241). Кассаціонныя жалобы и протесты подаются порядкомъ, установленнымъ для частнаго обжалованія (см. стр. 166), въ 7-ми дневный со дня объявленія приговора въ окончательной формѣ срокъ въ мирное время и въ 2-хъ дневный срокъ въ военное время, а также по дѣламъ о тягчайшихъ воинскихъ преступленіяхъ и передаваемымъ по положенію объ усиленной охранѣ; въ случаѣ закрытія временнаго военнаго суда до истеченія срока, дѣла въ случаѣ надобности могутъ быть оставляемы у мѣстнаго военнаго начальника, который по окончаніи срока отсылаетъ ихъ вмѣстѣ съ поданными жалобами въ военно-окружный судъ (1014—1015, 1022 и 1397). Противъ жалобы или протеста противная сторона можетъ представить свои возраженія или объясненія въ главный военный судъ до дня, назначеннаго для слушанія дѣла; къ жалобѣ, поданной однимъ изъ соучастниковъ, могутъ присоединиться другіе соучастники, о чемъ они должны заявить суду въ мирное время въ теченіе установленнаго для подачи жалобы 7 днев. срока или въ 3-хъ дневный срокъ со дня объявленія о подачѣ жалобы (если она была подана менѣе, чѣмъ за 3 дня до окончанія срока), а въ военное время — въ 2-хъ дневный со дня объявленія о подачѣ жалобы срокъ (1017—1018 и 1399). Кассаціонные протесты и жалобы на уголовную часть приговора останавливаютъ приведеніе въ исполненіе всего приговора, за исключеніемъ лишь освобожденія подсудимаго изъ подъ стражи, протесты и жалобы на гра-

Digitized by Google

жданскую часть приговора останавливаютъ исполненіе только въ этомъ отношеніи (1019—1020). По подачѣ въ установленный срокъ жалобы или протеста все дѣло представляется немедленно въ главн. воен. судъ, при чемъ военно-окружный или временный судъ не можетъ входить въ обсужденіе содержанія протеста или жалобы по существу и отказывать въ представленіи ихъ въ главный воен. судъ, а имѣетъ лишь право представить въ главн. воен. судъ свое объясненіе (1021, рѣш. г. в. с. 1896 № 81). Въ главномъ военномъ судѣ дѣла по кассаціоннымъ протестамъ и жалобамъ разсматриваются тѣмъ же порядкомъ, какъ и по частнымъ жалобамъ и протестамъ. Отмѣна приговоровъ въ кассаціонномъ порядкѣ допускается 1) въ случаѣ явнаго нарушенія прямого смысла закона и неправильнаго толкованія его при опредѣленіи преступленія и рода наказанія, 2) въ случаѣ нарушенія существенныхъ формъ и обрядовъ судопроизводства, безъ соблюденія, которыхъ невозможно признать приговоръ въ силѣ судебнаго рѣшенія и 3) въ случаѣ нарушенія подсудности; не можетъ служить поводомъ къ отмѣнѣ приговора: а) ошибка въ ссылкѣ на законъ, если наказаніе назначено правильно, и б) неправильное примѣненіе закона къ менѣе важному преступленію, если это не отразилось на опредѣленіи наказанія по совокупности (1002—1004). Въ случаѣ отмѣны приговора вслѣдствіе неправильнаго примѣненіи закона о наказаніи главный воен. судъ, если при производствѣ дѣла не было допущено нарушенія существенныхъ формъ и обрядовъ, можетъ самъ постановить рѣшеніе о наказаніи осужденнаго, указавъ допущенную судомъ неправильность. Въ остальныхъ случаяхъ послѣ отмѣны приговора дѣло обращается для новаго производства съ того дѣйствія, которое послужило поводомъ къ кассаціи или въ судъ, постановившій приговоръ, при чемъ дѣло рѣшается въ другомъ составѣ присутствія, или въ другой, равной съ нимъ степени судъ, или наконецъ въ одинъ изъ военно-морскихъ судовъ, если переѣздъ туда по близости разстоянія и удобству сообщенія можетъ совершиться въ болѣе краткій срокъ, сравнительно съ переѣздомъ въ ближайшій военный судъ. При вторичномъ разсмотрѣніи дѣла судъ долженъ въ изъясненіи точнаго разума закона подчиниться сужденіямъ главнаго воен. суда и жалобы противъ постановленнаго на семъ основаніи рѣшенія не допускаются; при пересмотрѣ дѣла наказаніе подсудимому, если противъ перваго приговора не было подано протеста военнымъ прокуроромъ и не откроется новыхъ обстоятельствъ, измѣняющихъ существо обвиненія, не можетъ быть увеличено. Приговоръ, оставленный главн. воен. судомъ въ своей силѣ, возвращается для исполненія въ тотъ судъ, которымъ дѣло рѣшено (1041—1048). Въ военное время главнокомандующій арміями имѣетъ право не давать дѣлу направленія въ кассаціонномъ порядкѣ по жалобамъ и протестамъ, подаваемымъ по дѣламъ о преступленіяхъ и проступкахъ, вызывающихъ, въ виду охраненія существенныхъ интересовъ арміи, воинской дисциплины или об-

Digitized by Google

щественной безопасности, необходимость немедленнаго исполненія надъ подсудимымъ наказанія; эта мѣра можетъ быть принята по отношенію всѣхъ судовъ армій или находящихся только въ опредѣленной мѣстности театра военныхъ дѣйствій, при чемъ главнокомандующій точно обозначаетъ и объявляетъ во всеобщее извѣстіе преступленія и проступки, по дѣламъ о которыхъ устраняется представленіе кассаціонныхъ жалобъ и протестовъ. Въ чрезвычайныхъ случаяхъ право не давать направленія кассаціоннымъ жалобамъ и протестамъ по отдѣльнымъ дѣламъ предоставляется командующимъ арміями, комендантамъ осажденныхъ крѣпостей и начальникамъ отрѣзанныхъ отъ главныхъ силъ отрядовъ, при чемъ коменданты и начальники отрядовъ при первой возможности представляютъ подлинныя дѣла въ главн. воен. судъ (1401—1406). Въ мирное время право не давать направленія кассаціоннымъ жалобамъ и протестамъ по дѣламъ, передаваемымъ на разсмотрѣніе военныхъ судовъ на основаніи положенія объ усиленной охранѣ, предоставляется генералъ-губернаторамъ, а въ мѣстностяхъ, имъ не подчиненныхъ, — командующимъ войсками въ округахъ (19 приложеніе къ ст. 1 уст. о предупр. и пресѣч. преступл.). Особыми Высочайшими повелѣніями въ 1898 и 1899 г. право это предоставлено кромѣ того командующему войсками на Квантунскомъ полуостровѣ и начальнику острова Сахалина (прик. по в. в. 1898 № 217, отзыв. г. в. с. у. 17 февр. 1899 № 917).

V. **Возобновленіе производства** допускается въ отношеніи приговоровъ, вступившихъ въ законную силу и подлежащихъ исполненію или уже исполненныхъ. Такъ какъ возобновленіе производства нарушаетъ основное начало непоколебимости судебнаго рѣшенія, вступившаго въ законную силу и ставшаго для даннаго дѣла закономъ, то допускается оно въ наиболѣе тѣсныхъ размѣрахъ. Въ военныхъ процессахъ Франціи, Италіи и Бельгіи возобновленіе производства допускается только въ пользу, а не во вредъ подсудимому, въ случаѣ обнаруженія новыхъ обстоятельствъ, доказывающихъ невинность подсудимаго; право просить о возобновленіи производства могутъ сами осужденные (а въ случаѣ ихъ смерти—ихъ родственники), военные начальники и органы обвинительной власти; просьбы о возобновленіи разрѣшаются во Франціи и Бельгіи общими кассаціонными судами, а въ Италіи—верховнымъ военнымъ судомъ. Въ Австріи въ случаѣ обнаруженія новыхъ обстоятельствъ допускается съ разрѣшенія высшаго военнаго суда возобновленіе производства какъ въ пользу, такъ и во вредъ подсудимому. Въ Швейцаріи возобновленіе производства въ пользу подсудимаго допускается по просьбамъ осужденныхъ (послѣ ихъ смерти — ихъ родственниковъ) въ случаѣ обнаруженія новыхъ важныхъ для защиты доказательствъ или обстоятельствъ, а во вредъ подсудимому по ходатайству аудитора, основанному на распоряженіи союзнаго военнаго департамента, если приговоръ былъ постановленъ вслѣдствіе преступнаго дѣянія, или если

Digitized by Google

подсудимый сдѣлалъ признаніе; просьбы о возобновленіи производства разрѣшаются кассаціоннымъ судомъ. Въ Германіи возобновленіе производства допускается въ случаяхъ подложности документовъ и лживости показаній, на которыхъ основанъ приговоръ, а также въ случаѣ совершенія кѣмъ-либо изъ судей при постановленіи приговора преступленія противъ должности — безразлично, въ пользу или во вредъ подсудимому; въ случаѣ же обнаруженія новыхъ доказательствъ невинности или меньшей наказуемости подсудимаго и въ случаѣ отмѣны гражданскимъ судомъ того рѣшенія, на которомъ основанъ уголовный приговоръ — только въ пользу подсудимаго; наконецъ въ случаѣ сознанія оправданнаго въ преступномъ дѣяніи — во вредъ ему. Просить о возобновленіи производства могутъ сами осужденные (послѣ ихъ смерти — родственники) и владѣтель суда, постановившаго приговоръ; разрѣшаются эти просьбы имперскимъ военнымъ судомъ, который отклоняетъ поданныя съ нарушеніемъ законовъ и необоснованныя просьбы, а относительно остальныхъ поручаетъ кому-либо изъ военныхъ начальниковъ или участковыхъ судей произвести дополнительное разслѣдованіе, въ зависимости отъ результатовъ котораго оставляетъ просьбу безъ уваженія или возобновляетъ производство. Если осужденный умеръ или страдаетъ неизлѣчимою душевною болѣзнью, то производство не возобновляется, а имперскій воен. судъ самъ постановляетъ приговоръ объ оправданіи подсудимаго.

Въ *Россіи* законными причинами возобновленія дѣлъ признаются: 1) открытіе доказательствъ невиновности осужденнаго (въ томъ числѣ осужденіе различными, исключающими другъ друга приговорами нѣсколькихъ лицъ за одно и то же преступленіе) или понесеніе имъ по судебной ошибкѣ наказанія свыше мѣры содѣяннаго, 2) открытіе подложности документовъ или лживости показаній, на которыхъ основанъ приговоръ, 3) доказанные по суду корыстные или иные личные виды судей, постановившихъ приговоръ (1056, 280, 231). Кромѣ того приговоры, постановленные неподлежащимъ судомъ, не могутъ войти въ законную силу, а потому въ случаяхъ неправильнаго разсмотрѣнія военнымъ судомъ дѣла, подлежащаго вѣдѣнію общихъ судебныхъ установленій или военно-морскихъ судовъ, нарушеніе подсудности, хотя бы оно не было своевременно обжаловано, влечетъ за собою отмѣну приговора и возобновленіе производства въ компетентномъ судѣ. Право ходатайства о возобновленіи производства принадлежитъ: а) военному начальству, б) чинамъ военно-прокурорскаго надзора и в) самимъ осужденнымъ, ихъ родственникамъ и свойственникамъ. Изъ военныхъ начальниковъ правомъ ходатайства пользуются тѣ, которые по чину осужденнаго могли предать его суду; ходатайства военнаго начальства по собраніи необходимыхъ свѣдѣній представляются военному министру, а представленія военно-прокурорскаго надзора — главному военному прокурору; затѣмъ тѣ и другія вносятся въ главн. воен. судъ. Осужденные и ихъ родственники могутъ обращаться съ просьбами о возобновленіи или къ военному начальству, или

Digitized by Google

непосредственно въ главн. воен. судъ. Передъ разрѣшеніемъ ходатайства глав. воен. судъ дѣлаетъ распоряженіе о производствѣ разслѣдованія для удостовѣренія въ дѣйствительности обстоятельствъ, на коихъ основано ходатайство, при чемъ служащее основаніемъ къ возобновленію дѣла преступленіе (подлогъ, подкупъ, лжесвидѣтельство, корысть судьи) должно быть установлено вошедшимъ въ законную силу уголовнымъ приговоромъ; въ случаѣ признанія ходатайства уважительнымъ, главн. воен. судъ отмѣняетъ приговоръ и обращаетъ дѣло для новаго разсмотрѣнія въ тотъ же или другой, равный съ нимъ по власти судъ, при чемъ исполненіе приговора немедленно пріостанавливается и принимаются лишь мѣры пресѣченія подсудимому способовъ уклоненія отъ суда. Вторичное производство происходитъ по общимъ правиламъ; въ случаѣ смерти осужденнаго интересы его представляются защитникомъ, избраннымъ его родственниками или назначеннымъ отъ суда, а постановленный приговоръ подлежитъ обжалованію на общемъ основаніи (1057—1064).

Независимо отъ этихъ общихъ правилъ возобновленія уголовныхъ дѣлъ при пересмотрѣ в. с. у. въ 1884 г. въ него внесены спеціальныя правила возобновленія дѣлъ, разсмотрѣнныхъ полковыми судами. Законными причинами отмѣны приговоровъ и возобновленія дѣла, кромѣ открытія новыхъ обстоятельствъ, доказывающихъ невиновность осужденнаго или понесеніе имъ наказанія свыше мѣры содѣяннаго, а равно открытія подложности документовъ или лживости показаній, является еще и утвержденіе полковымъ командиромъ приговора по дѣлу, неподсудному полковому суду(711). Затѣмъ глав. военный судъ отмѣняетъ приговоры полковыхъ судовъ въ виду допущенныхъ судами при разсмотрѣніи дѣла существенныхъ нарушеній формъ и обрядовъ судопроизводства (рѣш. 1896 № 14 и мн. друг.) и тѣмъ вноситъ въ порядокъ возобновленія производства чуждыя ему начала пересмотра въ кассаціонномъ порядкѣ. Право ходатайствовать объ отмѣнѣ приговора полкового суда предоставлено непосредственно высшему въ порядкѣ подчиненности начальнику того лица, которымъ былъ утвержденъ приговоръ, при чемъ представленія военнаго начальства восходятъ по командѣ къ военному министру, который вноситъ ихъ на разсмотрѣніе главн. воен. суда (700); къ военному начальству обращаются съ ходатайствомъ объ отмѣнѣ военно-прокурорскій надзоръ и сами осужденные. Въ бывш. Иркутскомъ и Приамурскомъ воен. округахъ начальникъ, возбуждающій ходатайство о возобновленіи дѣла, можетъ вмѣстѣ съ тѣмъ распорядиться объ освобожденіи осужденнаго изъ мѣста заключенія, а въ остальныхъ округахъ о предварительномъ освобожденіи осужденнаго изъ дисциплинарнаго баталіона и о пріостановкѣ исполненія приговора можетъ просить военнаго начальника военный прокуроръ (§ 21 полож. о введ. в. с. уст., прик. по в. в. 1889 № 106 и 19 инстр. в. пр. надз.). Представленія объ отмѣнѣ приговоровъ бригадныхъ судовъ пограничной стражи восходятъ до министра

Digitized by Google

финансовъ (какъ шефа корпуса) и затѣмъ передаются для внесенія въ глав. воен. судъ главному военному прокурору. Въ военное время представленія объ отмѣнѣ приговоровъ полковыхъ и этапныхъ судовъ вносятся въ кассаціонное присутствіе по распоряженію главнокомандующаго арміями (1374). Въ случаѣ присужденія подсудимаго къ наказанію, которое не установлено закономъ или которому онъ не могъ быть подвергнутъ по закону, дѣло не возобновляется, но утвержденный командиромъ приговоръ полкового судомъ исправляется главнымъ военнымъ судомъ, а въ военное время кассаціоннымъ присутствіемъ по представленіямъ военнаго начальства (702 и 1374). Въ бывшемъ Иркутскомъ и Приамурскомъ воен. округахъ исправленіе приговоровъ въ этихъ случаяхъ производится военно-окружными судами по предложенію командующихъ войсками военныхъ округовъ (22 пол., прик. по в. в. 1889 № 106).

6. ОСОБЫЕ ПОРЯДКИ ВОЕННАГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.

1) *Судъ скоропостижительный* существуетъ въ военныхъ процессахъ Австріи (Standrecht) и Италіи (tribunale militare straordinario). Въ Австріи Standrecht собирается въ военное время для сужденія измѣны, побѣга съ поля сраженія и въ случаяхъ особенно важныхъ нарушеній военной дисциплины и общественной безопасности, если преступленіе влечетъ за собою смертную казнь. Нарядъ суда зависитъ отъ начальника, облеченнаго правомъ суда и милости, судъ составляется изъ такого же числа судей, какъ и обыкновенный судъ, собирается подъ открытымъ небомъ и окружается отрядомъ, назначеннымъ для приведенія въ исполненіе смертной казни. Подсудимый приводится подъ конвоемъ въ присутствіе суда, его допрашиваютъ и затѣмъ удаляютъ; аудиторъ излагаетъ устно обстоятельства дѣла, прочитываетъ относящіеся къ дѣлу законы и сообщаетъ на ухо президу свое мнѣніе о виновности и наказаніи подсудимаго, мнѣніе президуса передается по очереди на ухо всѣмъ членамъ, а затѣмъ по приглашенію президуса члены, согласные съ его мнѣніемъ, обнажаютъ свои шпаги; аудиторъ сосчитываетъ голоса и, если большинство за смертную казнь, то тутъ же составляется приговоръ, подписывается президумъ и аудиторомъ и немедленно относится двумя членами суда начальнику, нарядившему судъ, для утвержденія; по утвержденіи приговора онъ доставляется суду, объявляется подсудимому и немедленно приводится въ исполненіе; на все разсмотрѣніе дѣла полагается 24 часа и никакъ не болѣе 3 сутокъ. Если большинства голосовъ за смертную казнь не составится, то приговоръ не постановляется и начальникъ можетъ назначить обыкновенный судъ. — Въ Италіи чрезвычайные суды могутъ быть учреждаемы только въ военное время въ тѣхъ мѣстностяхъ, гдѣ нѣтъ военнаго суда, и при томъ если преступленіе влечетъ за собою уголовное наказаніе и было

Digitized by Google

застигнуто на мѣстѣ его совершенія или представляется очевиднымъ. Чрезвычайный судъ составляется изъ 5 судей, назначаемыхъ начальникомъ отдѣльной части войскъ подъ предсѣдательствомъ офицера, непосредственно слѣдующаго за начальникомъ по старшинству; кромѣ того назначаются особые офицеры для исполненія обязанностей слѣдователя, прокурора и секретаря; подсудимому предоставляется право отвести одного изъ судей, который замѣняется другимъ офицеромъ. Засѣданіе суда происходитъ обыкновеннымъ порядкомъ въ присутствіи войскъ, собранныхъ подъ ружьемъ; приговоръ, осуждающій къ смертной казни, немедленно приводится въ исполненіе, а приговоры, осуждающіе къ другимъ наказаніямъ, исполняются по распоряженію военнаго адвоката ближайшаго военнаго суда.

2) *Заочное сужденіе* устанавливается въ военномъ процессѣ: а) съ цѣлью принять противъ уклонившагося отъ суда подсудимаго тѣ принудительныя мѣры, направленныя къ его розыску и лишающія его возможности пользоваться доходами съ своего имущества, которыя въ русскомъ военномъ процессѣ принимаются въ силу частныхъ опредѣленій военно-окружнаго суда (см. стр. 39—40) или же б) съ цѣлью освободить подсудимаго отъ необходимости лично являться въ судъ по менѣе важнымъ дѣламъ.

а) Заочное сужденіе уклонившихся отъ суда во Франціи (jugement par contumace) и Италіи примѣняется только при обвиненіи въ преступленіяхъ; подсудимому особымъ объявленіемъ въ приказѣ по войскамъ предоставляется 10 дневный срокъ для явки въ судъ; если же онъ не явится, то дѣло разсматривается заочно, при чемъ защитникъ не допускается, свидѣтели не вызываются, а прочитываются письменныя ихъ показанія; при признаніи подсудимаго виновнымъ онъ объявляется лишеннымъ гражданскихъ правъ и на имущество его налагается запрещеніе, при чемъ каждый, кому извѣстно мѣстопребываніе подсудимаго, обязанъ довести о томъ до свѣдѣнія суда; въ случаѣ явки или задержанія подсудимаго заочный приговоръ теряетъ свою силу и дѣло разсматривается вновь обыкновеннымъ порядкомъ. Въ Швейцаріи при уклоненіи подсудимаго отъ суда онъ можетъ быть осужденъ заочно, если представляются достаточныя доказательства его виновности; въ случаѣ явки или задержанія подсудимаго заочный приговоръ по его требованію отмѣняется и дѣло разсматривается обыкновеннымъ порядкомъ. Въ Бельгіи уклонившійся подсудимый вызывается посредствомъ 4 послѣдовательныхъ публикацій; если въ 6-ти недѣльный со времени послѣдней публикаціи срокъ онъ не явится, то судъ заочно приговариваетъ его къ лишенію воинскаго званія и изгнанію изъ предѣловъ государства. Въ Германіи производство противъ уклонившагося имѣетъ цѣлью только обезпеченіе наличности доказательствъ на случай задержанія подсудимаго, при чемъ отсутствующій подсудимый вызывается чрезъ публикаціи, на имущество его налагается

Digitized by Google

запрещеніе, а при обвиненіи въ побѣгѣ — подсудимый объявляется дезертиромъ, о чемъ публикуется въ газетахъ. Въ Австріи уклонившемуся отъ суда подсудимому предоставляется для явки 3-хъ мѣс. срокъ, а затѣмъ онъ судится заочно, но въ случаѣ явки или задержанія подсудимаго дѣло разсматривается вторично въ обыкновенномъ порядкѣ.

б) Заочное сужденіе неявившихся къ судебному засѣданію носитъ во Франціи названіе jugement par défaut и допускается только при обвиненіи въ проступкахъ; дѣло разсматривается обыкновеннымъ порядкомъ, при чемъ подсудимому назначается отъ суда защитникъ; послѣ постановленія приговора подсудимому дается 5 дневный срокъ (съ прибавленіемъ поверстнаго), въ теченіе котораго онъ можетъ явиться и просить о вторичномъ разсмотрѣніи дѣла. Разсмотрѣніе дѣла въ отсутствіе подсудимаго допускается также и въ Германіи (см. стр. 139), но тамъ заочный приговоръ имѣетъ такое же значеніе, какъ и постановленный въ присутствіи подсудимаго.

3) *Сужденіе преступленій, совершенныхъ въ присутствіи военнаго суда.* Во Франціи и Италіи не только подсудимый, но и свидѣтели и даже постороннія лица за совершеніе въ залѣ засѣданія военнаго суда нѣкоторыхъ преступленій подвергаются немедленному сужденію того же суда; такой порядокъ, противорѣчащій основнымъ началамъ судопроизводства, установленъ съ цѣлью придать военному суду извѣстный авторитетъ въ глазахъ присутствующихъ и оградить его отъ преступныхъ посягательствъ. За безпорядокъ или смятеніе, произведенныя съ цѣлью воспрепятствовать отправленію правосудія, виновные приговариваются, какъ за возстаніе, къ тюремному заключенію до 2-хъ лѣтъ; за оскорбленіе или угрозы противъ суда или одного изъ его членовъ виновные приговариваются къ наказаніямъ, положеннымъ за оскорбленіе начальника при исполненіи служебныхъ обязанностей (если они военнослужащіе) или за оскорбленіе присутствія суда (если они лица гражданскія). Въ случаѣ совершенія кѣмъ-либо изъ участвующихъ въ дѣлѣ или присутствующихъ лицъ во время засѣданія другихъ преступленій, судъ немедленно приговариваетъ къ наказаніямъ только лицъ, подсудныхъ военному суду (въ военное время — всѣхъ присутствующихъ безъ исключенія), о преступленіяхъ же лицъ, неподсудныхъ военному суду, составляется судомъ протоколъ, который отправляется къ компетентной власти. Во всѣхъ этихъ случаяхъ при разсмотрѣніи дѣлъ о преступленіяхъ, совершенныхъ въ залѣ засѣданія, соблюдается обыкновенный порядокъ.

Въ *Россіи* немедленное сужденіе преступленій, совершенныхъ въ присутствіи военнаго суда, установлено только въ видѣ изъятія въ случаѣ оскорбленія словомъ или неприличнымъ дѣйствіемъ присутствія военно-окружнаго или временнаго военнаго суда, одного изъ членовъ онаго или лица военно-прокурорскаго надзора подсудимымъ изъ нижнихъ чиновъ: въ

Digitized by Google

подобныхъ случаяхъ судъ, по удаленіи подсудимаго изъ присутствіи, немедленно постановляетъ приговоръ по существу какъ прежняго, такъ и вновь совершеннаго имъ преступленія, по правиламъ о совокупности, при чемъ, если подсудимый не будетъ подлежать ссылкѣ въ каторжныя работы, возвышаетъ слѣдующее ему по закону наказаніе на одну или двѣ степени (прилож. къ ст. 112 в. с. у.). Этотъ порядокъ сужденія примѣняется только при оскорбленіи подсудимымъ присутствія суда во время самаго разсмотрѣнія дѣла, а не при объявленіи приговора о немъ въ окончательной формѣ, хотя приговоръ этотъ также объявляется въ судебномъ присутствіи (рѣш. г. в. с. 1899 г. № 52 и 104). Точно также порядокъ этотъ не можетъ имѣть примѣненія къ случаямъ оскорбленія подсудимымъ присутствія суда или одного изъ его членовъ насильственнымъ дѣйствіемъ (цирк. г. в. с. у. 26 іюня 1893 г. № 3262).

7. ИСПОЛНЕНІЕ ПРИГОВОРОВЪ.

Осуществленіе содержанія приговора военнаго суда возлагается отчасти на органовъ власти судебной, отчасти, въ видахъ экономіи государственныхъ силъ, на административныхъ органовъ, подъ наблюденіемъ судебной власти. Во Франціи всѣ приговоры военныхъ судовъ приводятся въ исполненіе по распоряженію командующаго округомъ военнымъ начальствомъ; если осужденный приговоренъ къ наказанію, соединенному съ исключеніемъ изъ службы, то онъ приводится къ разводу на площадь, гдѣ въ присутствіи всего гарнизона читается приговоръ, съ осужденнаго снимаютъ воинскіе знаки отличія и проводятъ его по рядамъ войскъ; отсрочка приведенія приговора въ исполненіе зависитъ отъ командующаго округомъ, который въ такихъ случаяхъ обязанъ немедленно донести о томъ военному министру; въ военное время приговоры прево исполняются немедленно по ихъ произнесеніи (sur minute). Въ Швейцаріи приговоры исполняются по распоряженію главнаго судьи властями того кантона, въ которомъ осужденный имѣетъ мѣстожительство и только смертная казнь приводится въ исполненіе военнымъ начальствомъ; въ военное время судъ можетъ постановить о немедленномъ исполненіи приговора, несмотря на подачу подсудимымъ просьбы или жалобы о помилованіи, если по единогласному мнѣнію суда этого требуетъ благо отечества. Въ Германіи приговоры военнаго суда исполняются по распоряженію владѣтеля суда, при чемъ смертная казнь чрезъ разстрѣляніе приводится въ исполненіе военными властями, а чрезъ отсѣченіе головы — гражданскими властями; отсрочка исполненія приговора допускается въ интересахъ службы, въ виду болѣзни осужденнаго и по просьбѣ послѣдняго на срокъ не болѣе 4 мѣсяцевъ, въ виду предотвращенія имущественнаго ущерба для осужденнаго, не состоящаго на военной службѣ. Срокъ

Digitized by Google

наказанія лишеніемъ свободы считается со дня вступленія приговора въ законную силу или со дня отказа подсудимаго отъ права обжалованія, или со времени истеченія срока для обжалованія; всѣ встрѣчающіяся при исполненіи приговора недоразумѣнія разрѣшаются судомъ, постановившимъ приговоръ.

Въ *Россіи* приговоры военныхъ судовъ обращаются къ исполненію немедленно по вступленіи ихъ въ законную силу (1110). Приговоры полковыхъ судовъ входятъ въ законную силу относительно подсудимыхъ по утвержденіи приговора командиромъ полка, а относительно гражданскихъ истцовъ или частныхъ обвинителей—со времени истеченія сроковъ на заявленіе о намѣреніи подать отзывъ или на самую подачу отзыва, если предварительно было сдѣлано установленное заявленіе (696); приговоры военно-окружныхъ судовъ входятъ въ законную силу, если они не были въ установленный срокъ обжалованы и протестованы или если протестъ и жалоба оставлены безъ послѣдствій (1093—1097). Изъ числа вошедшихъ въ законную силу приговоровъ прежде обращенія къ исполненію представляются на Высочайшее усмотрѣніе, а въ военное время—на усмотрѣніе главнокомандующаго: 1) приговоры, осуждающіе офицеровъ, чиновниковъ, дворянъ и священнослужителей къ лишенію всѣхъ правъ состоянія или всѣхъ особенныхъ правъ и преимуществъ или къ разжалованію въ рядовые, 2) приговоры, осуждающіе къ лишенію орденовъ и знаковъ отличія, 3) приговоры, въ коихъ судъ ходатайствуетъ о смягченіи наказанія въ размѣрѣ, выходящемъ изъ предѣловъ власти суда, или о помилованіи подсудимаго; кромѣ того, въ военное время — 4) всѣ приговоры къ смертной казни и 5) приговоры, осуждающіе къ лишенію всѣхъ правъ состоянія или къ заточенію въ крѣпости, если по дѣлу не было дано движенія поданнымъ кассаціоннымъ протестамъ и жалобамъ (1097—1098, 1409—1410). Исполненіе приговора во всемъ томъ, что не выходитъ изъ круга непосредственныхъ судебныхъ дѣйствій (объявленіе подсудимаго оправданнымъ или освобожденнымъ отъ наказанія, сдѣланіе ему внушенія, замѣчанія или выговора), возлагается на предсѣдателя суда и производится въ судебномъ засѣданіи, при чемъ оправдательные приговоры исполняются при самомъ провозглашеніи резолюціи (1099, 1111 и 1113). Всѣ остальныя затѣмъ распоряженія по исполненію приговоровъ возлагаются въ полковыхъ судахъ на начальниковъ, утвердившихъ приговоръ, при чемъ въ томъ случаѣ, когда подсудимый состоитъ на службѣ въ другой части войскъ, копія приговора сообщается начальнику, которому подчиненъ подсудимый (699), а въ военно-окружныхъ судахъ — на военнаго прокурора и того начальника, властью котораго подсудимый преданъ суду (въ случаяхъ преданія суду Высочайшею властью или главн. воен. судомъ—на командующаго войсками округа), или за отсутствіемъ его на начальника гарнизона того города, гдѣ разсматривалось дѣло; дѣйствія, требующія полицейскихъ распоряженій

Digitized by Google

(отправка осужденныхъ въ мѣста заключенія гражданскаго вѣдомства и т.п.), возлагаются на полицію, а исполненіе церковнаго покаянія — на духовное начальство (1110—1165). Приговоры, постановляемые военными судами о лицахъ гражданскаго вѣдомства, предаваемыхъ суду по особымъ Высочайшимъ повелѣніямъ или по положенію объ усиленной охранѣ, исполняются гражданскими властями (цирк. г. в. с. у. 8 дек. 1890 № 6019). Приведеніе приговора въ исполненіе отлагается въ случаяхъ: а) болѣзни подсудимаго, б) необходимости замѣны назначеннаго въ приговорѣ наказанія, в) возбужденія противъ подсудимаго новаго, болѣе тяжкаго обвиненія (за исключеніемъ случаевъ совершенія преступленій при исполненіи тѣлеснаго наказанія) и г) побѣга осужденнаго; въ военное время кромѣ того отлагается до окончанія войны отбытіе осужденными къ исправительнымъ наказаніямъ срока содержанія въ подлежащемъ мѣстѣ заключенія или ссылки, при чемъ полковымъ командирамъ разрѣшается немедленно высылать для отбытія наказанія нижнихъ чиновъ, приговоренныхъ къ исключенію изъ военной службы, если они могутъ имѣть вредное вліяніе на товарищей, а также и ходатайствовать о смягченіи наказанія или помилованіи въ случаѣ примѣрной храбрости или отличныхъ подвиговъ осужденнаго (1112 и прилож. къ 1412). Особыя правила ст. 1117 в. с. у. о порядкѣ приведенія въ исполненіе приговоровъ, осуждающихъ къ смертной казни, примѣняются только къ военнослужащимъ, въ случаѣ же осужденія лицъ гражданскихъ дѣйствуютъ правила 963 ст. у. у. с. Приговоренные къ каторжнымъ работамъ, ссылкѣ на поселеніе или на житье и къ исправительнымъ арестантскимъ отдѣленіямъ передаются въ вѣдѣніе губернскаго правленія, а приговоренные къ заключенію въ тюрьмѣ гражданскаго вѣдомства и къ отдачѣ подъ надзоръ полиціи передаются прокурору ближайшаго окружного суда; приговоренные къ отдачѣ въ дисциплинарные баталіоны, заключенію или заточенію въ крѣпости, одиночному заключенію въ военной тюрьмѣ и содержанію на гауптвахтѣ препровождаются въ мѣста заключенія военнымъ начальствомъ; при этомъ въ срокъ опредѣленнаго приговоромъ лишенія свободы засчитывается для осужденныхъ къ дисципл. баталіонамъ, исправ. арест. отдѣленіямъ, крѣпости, тюрьмѣ гражд. вѣдомства или гауптвахтѣ—время, проведенное ими подъ стражею по вступленіи приговора въ законную силу (1119—1123). Всѣ приговоры военныхъ судовъ по вступленіи ихъ въ законную силу объявляются: объ офицерахъ и чиновникахъ въ случаѣ осужденія ихъ къ наказаніямъ, соединеннымъ съ перемѣною по службѣ, или оправданія по обвиненіямъ въ преступленіяхъ, влекущихъ за собою лишеніе всѣхъ правъ состоянія, или всѣхъ особенныхъ правъ и преимуществъ, или разжалованіе въ рядовые,—въ Высочайшихъ приказахъ (при чемъ обозначеніе преступленій замѣняется ссылками на статьи закона) и приказахъ по военному округу; объ офицерахъ и чиновникахъ во всѣхъ прочихъ случаяхъ — въ приказахъ по округу, а о

Digitized by Google

нижнихъ чинахъ—въ приказахъ по полку (699, 1125—1127). Наблюденіе за исполненіемъ приговоровъ военно-окружныхъ и временныхъ военныхъ судовъ возлагается на военнаго прокурора, требованія котораго обязаны исполнять всѣ лица, приводящія приговоръ въ исполненіе, и чрезъ котораго передаются на разрѣшеніе суда всѣ возникшія при исполненіи приговора затрудненія или сомнѣнія; въ случаѣ медленности и неисполненія законныхъ требованій военнаго прокурора онъ доноситъ главному военному прокурору (въ военное время въ полевой штабъ арміи или въ штабъ округа), а о приведеніи приговора въ исполненіе доводитъ до свѣдѣнія суда (1106—1109, 1411).

КОНЕЦЪ.

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google